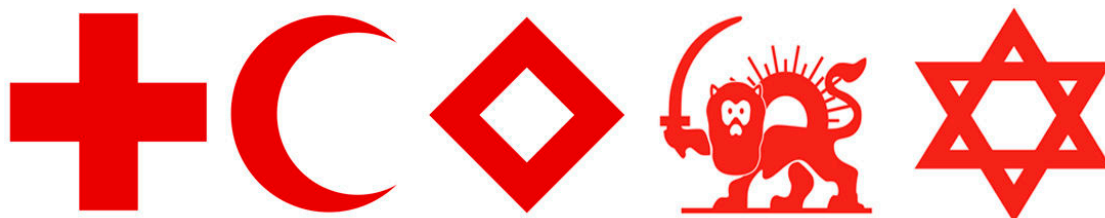


PONTIFICIA UNIVERSIDAD CATÓLICA DEL ECUADOR
Facultad de Jurisprudencia

DISERTACIÓN PREVIA A LA OBTENCIÓN DEL TÍTULO DE ABOGADO

**REFORMA A LA “LEY SOBRE EL USO Y PROTECCIÓN AL EMBLEMA DE LA
CRUZ ROJA Y LA MEDIA LUNA ROJA” CON LA INCLUSIÓN DE UN
RECURSO ADMINISTRATIVO PARA EFECTIVIZAR LO DISPUESTO EN LOS
CONVENIOS DE GINEBRA DE 12 DE AGOSTO DE 1949 SOBRE EL MAL USO
DEL EMBLEMA EN TIEMPOS DE PAZ.**



Luis Fernando Rivera Lima

Director: Dr. Íñigo Salvador

Quito, 2013

*A Dios, mi familia y mi patria.
Mi promesa para cada uno sigue en pie.*

AGRADECIMIENTOS

En primer lugar, a mi Madre Dolorosa. *-Bajo tu manto sagrado, mi madre aquí me dejo. Señora, ya eres mi Madre, no me abandone tu amor-*

A toda mi familia, porque son mi mayor inspiración y han sabido sacar lo mejor de mí desde siempre, especialmente a mi padre, por nunca dejar de creer en mí, incluso en las circunstancias más difíciles; a mi madre, por enseñarme a ser coherente entre lo que pienso, siento y soy; a mi hermana mayor, por compartir conmigo la vocación al Derecho y ser la primera abogada de la familia y por último a mi hermana menor, por alegrarme con su cariño y sonrisa cuando lo necesitaba.

A la Cruz Roja Ecuatoriana, por mostrarme en los ojos de los refugiados el verdadero sufrimiento humano y permitirme hacer algo siendo parte del *Poder de la Humanidad*. Gracias por hacerme parte de ésta familia, Hugo, Fernanda y Melissa y por enseñarme esos 7 principios fundamentales que apliqué en mi vida y me lograron la oportunidad de ver el mundo con el corazón de un voluntario.

A los amigos del Comité Internacional de la Cruz Roja, Juan y Mariana, quienes me mostraron al Derecho de la Guerra como una opción de vida y me ayudaron a afianzar mi fe en ésta ciencia. Espero que éste trabajo ayude en algo a su noble labor.

A mi Director, el Doctor Íñigo Salvador, por permitirme trabajar con él en éste proyecto y ser desde mi primer año en la Facultad un ejemplo de inteligencia, dedicación y compromiso con la academia.

A María Paula, por llegar en el momento oportuno a mi vida y acompañarme es éste proceso de convertirme en un profesional.

A mis mejores amigos, que han sabido siempre apoyarme en toda decisión a lo largo de mi vida, especialmente a Camila, gracias por convencerme de ir al Concurso Jean Pictet; sin esa aventura esta tesis no existiría. Espero que podamos seguir siendo equipo por muchos años más.

Finalmente, a todos quienes de una u otra manera influyeron en mi vida para que escoja éste camino. Nada sucede nunca por casualidad.

ABSTRACT

El Derecho Internacional Humanitario es un aporte jurídico con alcances prácticos dentro de la actuación bélica, estableciendo límites necesarios y que han significado miles de vidas salvadas a lo largo de la historia. Este logro se ve fortalecido por el papel desempeñado por su principal guardián, representado por el Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja; pero su actuación en la realidad se ha hecho extensiva a una labor humanitaria que alcanza a quienes más lo necesitan más allá del escenario de un conflicto armado.

El trabajo del Movimiento fuera de las situaciones para las que se pensó originalmente, respondiendo a su naturaleza humanitaria, ha causado que se mal utilicen ciertos elementos exclusivos de una guerra. Las consecuencias de dichos abusos son fatales pues se deja la puerta abierta para pasar por encima de aquellos límites que tanto bien le han hecho a la humanidad.

Es el caso del emblema (cruz roja, media luna roja, cristal rojo) uno de los más evidentes; pensado para que sea capaz de distinguir y proteger a quien lo porte, fue luego utilizándose para mostrar el vínculo de pertenencia entre el movimiento y sus militantes, hasta que finalmente el uso no autorizado por civiles para identificar sus negocios particulares desvirtuó el fin principal por el que se había forjado un emblema en primer lugar.

De ahí que exista la necesidad de que dentro de las normas internas de los Estados Parte de los Convenios de Ginebra del 12 de Agosto de 1949, se encuentre límite al abuso en el uso del emblema. La ley, como instrumento capaz de modificar prácticas que puedan estar violentando normas internacionales, resulta un instrumento válido para poner

fin al uso abusivo del emblema, además de encontrarse dentro de las obligaciones de quienes han suscrito las mencionadas Cartas Humanitarias.

En el presente caso se analiza la situación a la que se ve enfrentada la Sociedad Nacional de la Cruz Roja Ecuatoriana, en un contexto en el que existe una ley para limitar el abuso del emblema pero que se encuentra desprovista de un mecanismo eficaz para hacer cumplir sus mandatos. Dicho mecanismo debe inspirarse en un análisis consistente de las normas aplicables y de un entendimiento del problema en la práctica para obtener como resultado la identificación de los vacíos normativos y que al ser subsanados darán lugar una solución aplicable en la realidad.

La propuesta: reformar la norma en mención aportando los elementos necesarios que serán tomados del análisis de normativa, contexto y legalidad. En concreto, incluir los artículos necesarios a la norma para que el emblema de la Cruz Roja sea respetado como mandan los Convenios de Ginebra, sancionado su uso no autorizado en un contexto en el que no existe un conflicto armado.

La existencia del recurso lograría desincentivar el uso no autorizado del emblema ya que su utilización se debe a desconocimiento más que a mala fe o interés de aprovecharse ilegítimamente del mismo. Además, la propuesta subsanaría de forma definitiva las limitaciones que contenían las normas ecuatorianas pertinentes, aprovechando estructuras administrativas ya existentes para sancionar violaciones de particulares. Si la reforma fuese aceptada por la legislatura, significaría para la Cruz Roja Ecuatoriana el mecanismo definitivo para solucionar el problema planteado a lo largo de éste trabajo.

INDICE

OBJETIVOS	1
Objetivo General:.....	1
Objetivos Específicos:	1
INTRODUCCIÓN	3
CAPÍTULO I: EL EMBLEMA EN EL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO	7
1.1. El origen del emblema:	7
1.2. Evolución histórica del emblema:	9
1.3. Los Convenios de Ginebra:	15
1.4. Usos y Aplicaciones del emblema en el Derecho Internacional Humanitario:.....	21
1.5 Análisis de las normas referentes al emblema en los Convenios de Ginebra.....	27
1.5.1. I Convenio de Ginebra	28
1.5.2. II. Convenio de Ginebra	34
1.5.3. IV. Convenio de Ginebra	38
1.5.4. Protocolo Adicional Primero	42
1.5.5. Anexo al Protocolo I.....	50
1.5.6. Protocolo Adicional II.....	55
1.5.7. Protocolo Adicional III	55
CAPÍTULO II: LA PROTECCIÓN AL EMBLEMA EN TIEMPOS DE PAZ	61
2.1. Problemática Vigente	61
2.2. Uso del Emblema en Tiempos de Paz.....	65
2.3. Situación Jurídica de los Organismos Ajenos a la Cruz Roja	70
2.3.1. En tiempos de conflicto armado.....	71
2.3.2. En tiempos de paz.....	75
CAPÍTULO III: LOS MECANISMOS DE PROTECCIÓN AL EMBLEMA.....	79
3.1. Limitaciones prácticas en la utilización del Emblema	79
3.1.1. El Estado.....	79
3.1.2. Personas Jurídicas Privadas	82
3.1.3. Personas Jurídicas Adscritas a la Sociedad Nacional	84
3.1.4. Patrocinio de Equipos Jurídicos:.....	85
3.1.5. Registro de Organizaciones Privadas:	86
3.2. Necesidad de Normativa Interna.....	88

3.2.1. <i>Medidas Legislativas</i>	88
3.2.2. <i>La Imitación</i>	91
3.3. Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la Cruz Roja, de la Media Luna Roja y del Cristal Rojo	93
CAPÍTULO IV: LA PROTECCIÓN AL EMBLEMA EN EL ECUADOR, PROPUESTA DE REFORMA	99
4.1. La Sociedad Nacional de la Cruz Roja Ecuatoriana.....	99
4.2. Normas vigentes en el Ecuador para la protección del Emblema:.....	100
4.2.1. <i>“Reglamento del Emblema y Palabras Cruz Roja en Ecuador”</i> :	100
4.2.2. <i>Ley sobre el Uso y Protección del Emblema de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja</i> :	102
4.3. Propuesta de Reforma:	105
4.3.1. <i>El Proceso Administrativo</i> :.....	106
4.3.2. <i>Cuadro Comparativo entre la Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la Cruz Roja, de la Media Luna Roja y del Cristal Rojo y la Ley sobre el Uso y Protección del Emblema de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja</i> :	110
4.3.3. <i>Reforma</i> :	115
CONCLUSIONES	117
BIBLIOGRAFÍA	121
Legislación Internacional:	121
Legislación Interna:	121
Documentos Legales del Movimiento Internacional de la Cruz Roja:	122
Textos:	122
Textos Digitales:	122
Artículos Digitales:.....	123

OBJETIVOS

Objetivo General:

Reformar las disposiciones de la “Ley sobre el Uso y Protección al Emblema de la Cruz Roja y Media Luna Roja” para optimizar su aplicabilidad real en el ordenamiento jurídico ecuatoriano; tomando como base las normas pertinentes de los Convenios de Ginebra y sus Protocolos Adicionales y mediante el análisis de la situación jurídica del Emblema en situaciones prácticas para lograr su protección en tiempos de paz.

Objetivos Específicos:

- ✓ Analizar las disposiciones contenidas en los Convenios de Ginebra relacionadas con la protección del emblema para valorar su aplicabilidad en tiempos de paz.
- ✓ Determinar la posibilidad real de protección del Emblema en tiempos de paz a partir del análisis de su utilización por parte de las Sociedades Nacionales, Estados y organismos privados.
- ✓ Determinar la eficacia que tiene la “Ley sobre el Uso y Protección al Emblema de la Cruz Roja y Media Luna Roja” tal y como fue aprobada para señalar los posibles cambios que puedan aplicársele para mejorar su eficacia en el ordenamiento jurídico
- ✓ Señalar el papel jurídico que debe tener la Sociedad Nacional frente al mandato de colaborar con las autoridades en la protección al Emblema e identificar las facultades que le otorga el Derecho Internacional Humanitario para proteger su emblema.
- ✓ Analizar la normativa interna e internacional respecto de la problemática del emblema para la comprensión de la solución jurídica más viable.
- ✓ Proponer correcciones a los diferentes vacíos que presenta la “Ley sobre el Uso y Protección al Emblema de la Cruz Roja y Media Luna Roja” mediante el análisis de la situación real de la utilización del emblema en el Ecuador.
- ✓ Realizar una propuesta de reforma legal concreta para generar las disposiciones que permitan a la Cruz Roja ser la entidad que maneje la autorización en la utilización del Emblema y otorgarle a su vez un recurso para hacer efectivo su mandato dentro de la legislación interna.

INTRODUCCIÓN

Los Convenios de Ginebra del 12 de agosto de 1949 contienen las disposiciones humanitarias de mayor trascendencia a nivel mundial y han sido acogidas masivamente por la Comunidad Internacional por su intención primordial de aliviar el sufrimiento humano; dentro de estas disposiciones, existen ciertos artículos que hablan del uso debido que se le puede dar al emblema de la Cruz Roja y Media Luna Roja en situaciones de conflicto armado y en tiempos de paz.

Ésta mención no se extingue en una declaración administrativa de formalidad, sino que es uno de los mecanismos que fueron previstos para hacer posible la protección debida a quienes más lo necesitan y a quienes van a brindar la asistencia humanitaria. El mal uso o el uso indebido del Emblema son conceptos que tratan de adelantarse a una posibilidad real que puede comprobarse ahora y que tanto en situaciones de conflicto como en tiempos de paz se ha evidenciado su cometimiento, incluso por los representantes de la Altas Partes Contratantes.

El irrespeto al Emblema es un atentado directo contra la Sociedad Nacionalidad de la Cruz Roja en donde se realiza la violación, así como al Comité internacional de la Cruz Roja que es el principal custodio del Derecho Internacional Humanitario, porque la credibilidad sobre el emblema y la confianza que genera hacia quienes lo portan depende únicamente de que su utilización sea estrictamente en los casos previstos en las normas vigentes; en consecuencia, su uso abusivo o incorrecto puede degenerar la imagen protectora que se requiere para hacer posible la asistencia humanitaria, más aún en un caso de violencia extrema.

En el caso específico ecuatoriano, se ha desarrollado una Ley en la que se encarga al Ministerio de Salud Pública y al Ministerio de Defensa Nacional realizar el control debido para evitar infracciones a lo señalado en las disposiciones correspondientes. Así mismo, se insta a la Cruz Roja Ecuatoriana y al Instituto Ecuatoriano de Propiedad Intelectual la colaboración con las autoridades para prevenir el uso indebido del emblema. En la práctica tales disposiciones adolecen de un mecanismo práctico para su efectivo cumplimiento.

Lamentablemente las disposiciones legales que se han previsto en razón del Emblema de la Cruz Roja a lo largo de la historia en el Ecuador, adolecen de una falta de

concreción y viabilidad al momento de hacer efectiva la protección que se propone. El mal uso del emblema se ha venido dando en su mayoría por personas de la sociedad civil y ante esto no se ha previsto nada concreto en el plano legal; dejando en indefensión a la Cruz Roja Ecuatoriana para iniciar por vía administrativa un procedimiento sencillo y concreto que cese la violación a su legítimo derecho de proteger el emblema que la representa.

Existen disposiciones de rango internacional, legal y reglamentario que protegen al emblema de la Cruz Roja en nuestro país. Lo que no significa la existencia de un mecanismo jurídico efectivo para sancionar las violaciones mencionadas. Se busca profundizar el análisis de dichas normas para hacer viable una reforma que absuelva la falta de concordancia entre las mismas y la ausencia de vías concretas para proteger al Emblema.

A nivel doctrinario existen fundamentos inspirados en los principios que rigen a las diversas Sociedades Nacionales de la Cruz Roja a lo largo del mundo, que argumentan la necesidad de proteger al Emblema, tanto en situaciones de conflicto como en tiempos de paz. Su explicación buscará ser el sustento necesario para justificar la reforma a la Ley sobre el Uso y Protección al Emblema de la Cruz Roja y la Media Luna Roja, a través del estudio de la relación existente entre lo dispuesto en los Convenios de Ginebra y lo que se ha producido a nivel nacional, definiendo las razones de tipo jurídico que dificultan la defensa efectiva que se busca para el emblema en tiempos de paz.

De igual forma, mediante la investigación de las situaciones de hecho que comprueben la violación de las disposiciones existentes así como los efectos de tales violaciones, y de la consecuente incapacidad de la Sociedad Nacional de la Cruz Roja Ecuatoriana para tomar las medidas de protección que la legislación le ofrece por falta de concreción en las disposiciones.

Finalmente, se realiza una revisión respecto de los recursos existentes de forma general para proteger emblemas que gozan de reconocimiento en la legislación ecuatoriana y la incompatibilidad para aplicarlo al Emblema de la Cruz Roja en el caso de su mal uso o utilización sin autorización para así fundamentar la propuesta de una herramienta administrativa diferenciada que reforme la ley actual, un recurso que se ajuste a los Principios Generales del Derecho Administrativo así como su concordancia con lo dispuesto en las normas de Derecho Administrativo Ecuatoriano y su Derecho Constitucional y se hace el análisis de su naturaleza jurídica y la posibilidad de que sea la respuesta necesaria para hacer valer los derechos reconocidos a la Cruz Roja en la

defensa de su emblema, otorgándole las características necesarias para que sea viable y eficaz. Esa es la propuesta, adelante descrita.

CAPÍTULO I: EL EMBLEMA EN EL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO

1.1. El origen del emblema:

Jean-Henry Dunant, nacido en Ginebra el 8 de mayo de 1828, era un hombre de negocios que se encontraba en búsqueda del Emperador de Francia, Napoleón III, para obtener un documento que le permitiría continuar con un proyecto económico que mantenía en Argelia.¹

El Emperador se encontraba al mando de las tropas franco-sardas que se enfrentaban al Imperio Austríaco en el norte de Italia. Dunant decide ir a su encuentro en el lugar mismo del conflicto, dónde presencia el final de la histórica Batalla de Solferino. *“No hubo piedad, pues un segundo de retraso podía significar una horrible derrota para cualquiera de los dos bandos. Así, entre sangre y gritos, se desarrolló la batalla durante horas hasta que, después de sufrir una ingente cantidad de pérdidas a base de mosquete y metralla de cañón, los austríacos empezaron a ceder sus posiciones.”*²

Dunant llegó a Solferino en la tarde del 24 de junio de 1859, se calculan aproximadamente 35.000 víctimas entre heridos y muertos que permanecían agonizantes aún en el campo de batalla.³ Dunant tomó la iniciativa de organizar a la población civil para brindar asistencia a los soldados sobrevivientes. Durante el tiempo de su permanencia, convenció a quienes lo ayudaron de que brindaran asistencia a los heridos sin fijarse en su origen, utilizando el célebre lema *Tutti Fratelli*, ‘Todos Hermanos’.⁴

En éste contexto, descubre la necesidad de distinguir a éstas personas voluntarias, que se dedicaban a asistir a los heridos, de aquellas que participaban activamente en los enfrentamientos, por una lógica obvia de protección e identificación.

¹ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Henry Dunant (1828-1910)* [en línea]. Suiza, 06-04-98. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/57jnvq.htm>

² Manuel P. Villatoro. *Solferino, la cruenta batalla en la que nació la Cruz Roja*. [en línea]. España, 25-06-12. Disponible en web: <http://www.abc.es/archivo/20130625/abci-cruz-roja-solferino-201306241515.html>

³ BOURGERIE, Raymond, *“Magenta et Solferino: 1859. Napoleon III et le rêve italien”*, Editorial Económica, 1ra edición, París – Francia, 1999

⁴ Andrea Tognina. *Solferino o el sangriento nacimiento de una nación*. [en línea]. Suiza, 24-06-09. Disponible en web: http://www.swissinfo.ch/spa/Especiales/De_Solferino_a_la_Cruz_Roja/A_fondo_/Solferino_o_el_sangriento_nacimiento_de_una_nacion.html?cid=803362

Luego del tiempo que estuvo al servicio de quienes requerían un alivio a su sufrimiento, regresa a Ginebra y escribe el libro llamado “Un Souvenir de Solferino” publicado en 1862⁵, donde relata sus experiencias y realiza dos propuestas que cambiarían la forma de entender al Derecho de la Guerra. Él pregunta: “¿No se podría, durante un período de paz y de tranquilidad, fundar sociedades de socorros cuya finalidad sería prestar o hacer que se preste, en tiempo de guerra, asistencia a los heridos, mediante voluntarios dedicados, abnegados y bien calificados para semejante obra?”⁶ Esta pregunta da origen a la creación de lo que hoy conocemos como el Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja⁷, y de igual forma se cuestiona: “¿(...) algún principio internacional, convencional y sagrado que, una vez aprobado y ratificado, serviría de base para sociedades de socorro a los heridos en los diversos países de Europa?”⁸ Pregunta que permitirá la adopción del Convenio de Ginebra en 1864 por doce estados y que es el antecedente del Primer Convenio de Ginebra de los 4 adoptados en 1949.

Antes de pasar a la explicación de la evolución histórica del emblema del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja, cabría mencionar una versión muy difundida entre los miembros del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja y contenida en el Manual de Difusión de Doctrina y DIH⁹ sobre la elección de una Cruz como símbolo de distinción. Se dice que fue a partir una deducción lógica de Dunant: los soldados del bando francés portaban un uniforme azul y su lengua nativa era obviamente el francés, los soldados austríacos portaban un uniforme blanco y hablaban alemán, Dunant se preguntó: ¿qué es lo único que comparten los miembros de las fuerzas militares de ambos bandos?. Ciertamente, era su religión; ambos bandos profesaban la Religión Católica, cuyo símbolo más popularizado era una Cruz Latina y que visualmente transmitiría el mensaje de ayuda y protección que buscaba comunicar Henry Dunant a los combatientes; ¿la razón? para que sepan que su presencia en el campo de batalla era exclusivamente para brindarles ayuda y así pudiesen estar seguros de que quienes portaban dicha cruz no pertenecen a alguno de los bandos en conflicto.

⁵ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Henry Dunant (1828-1910)* [en línea]. Suiza, 06-04-98. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/57jnvq.htm>

⁶ DUNANT, Henry, “*Un Souvenir de Solferino*”, Imprimerie Jules Guillaume Fick, Ginebra – Suiza, 1862.

⁷ El Movimiento Internacional de la Cruz roja y la Media Luna Roja es la red humanitaria más grande del mundo, que ha lo largo de la historia ha buscado prevenir y aliviar el sufrimiento humano en situaciones de conflicto armado y de catástrofes. Lo componen el Comité Internacional de la Cruz Roja (CICR), la Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja (FICR) y actualmente 188 Sociedades Nacionales. Cada componente es diferenciado entre sí y cumple con metas distintas pero se encuentran unidos por siete Principios Fundamentales: humanidad, imparcialidad, neutralidad, independencia, voluntariado, unidad y universalidad.

⁸ DUNANT, Henry, “*Un Souvenir de Solferino*”, Imprimerie Jules Guillaume Fick, Ginebra – Suiza, 1862.

⁹ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Manual de Difusión de Doctrina y DIH* [en línea]. Disponible en web: http://issuu.com/cruzrojaecuatorial/docs/manual_de_difusion_de_doctrina_y_dih

Sea cual fuere la razón por la que se haya escogido ese símbolo como emblema, se logró el objetivo de identificarlo con la labor humanitaria que realiza la Cruz Roja a nivel mundial y de ser un medio para proteger a quienes participan en dicha labor humanitaria. No en vano, el uso de éste emblema tiene actualmente implicaciones jurídicas, además de ser el signo visible más reconocido a nivel mundial.

Henry Dunant muere el 30 de octubre de 1910, después de ser la primera persona en ganar el Premio Nobel de la Paz junto a Frédéric Passy.¹⁰

1.2. Evolución histórica del emblema:

En la antigüedad, los símbolos que se utilizaban para identificar a las personas que prestaban servicios sanitarios dependían del origen de las fuerzas militares a las que acompañaban. No contaban con la difusión suficiente como para cumplir con su fin distintivo y más aún, carecían de cualquier tipo de protección jurídica.



Emblema de los Cuerpos Médicos del Ejército de los Estados Unidos¹¹

Con el devenir del tiempo, los medios y métodos de hacer la guerra, de la mano del desarrollo tecnológico, aumentaban los riesgos y el daño causado a todas las personas involucradas en el conflicto y en consecuencia el número de víctimas como el resultado de la aplicación indiscriminada de la fuerza bélica.

El 17 de febrero de 1863, cuatro hombres notables que acogieron la iniciativa de Dunant¹²: el General Guillaume-Henri Dufour, el Doctor Luis Appia, el Doctor Théodore Maunoir y el Señor Gustave Moynier, se reúnen para tratar temas relacionados a la

¹⁰ Comité Internacional de la Cruz Roja. *El primer Premio Nobel de la paz (1901) - Las candidaturas de Henry Dunant, de Gustave Moynier y del Comité Internacional de la Cruz Roja*. [en línea]. Suiza, 30-06-01. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/5tdptf.htm>

¹¹ Williams Nathan. *Caduceus - The Symbol of Medicine?* [en línea]. Estados Unidos, 12-07-08. Disponible en web: <http://www.drssick.com/Medical/Articles/Caduceus.html>

¹² Comité Internacional de la Cruz Roja. *Delegación en Colombia 150 años de acción humanitaria: distintas guerras, incontables víctimas, una presencia histórica* [en línea]. Colombia, Abril 2013. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/t0077-colombia-150-years.pdf>

asistencia que requieren las personas en un contexto de guerra y definir la manera de hacer realidad las propuestas contenidas en “*Un Recuerdo de Solferino*”. Su reunión de trabajo, da origen a lo que hoy conocemos como el Comité Internacional de la Cruz Roja (CICR).

Uno de los objetivos principales de la reunión fue adoptar un signo único capaz de distinguirlos en su meta de brindar asistencia y que además genere derechos y obligaciones respecto de las personas que lo portan y de quienes participan en el conflicto, principalmente la obligación de respetar la vida de quienes brindaban servicios médicos en las fuerzas armadas, de los voluntarios socorristas que brindaban primeros auxilios y de las víctimas directas de la guerra.¹³

Cualquier emblema que se escogiese, debía responder a una naturaleza simple, que se pueda identificar desde una distancia prudente y que sea conocido por todos los bandos que participen en el conflicto armado. La propuesta era que sea idéntico para todos y que además se logre su reconocimiento universal.

Ocho meses después, el 26 de octubre de 1863, se da la Primera Conferencia Internacional en la que participaron catorce delegaciones de las diversas naciones que habían sido convocadas.¹⁴ El trabajo de los participantes dio como resultado la aprobación de varias resoluciones entre las que se adopta finalmente a una Cruz Roja sobre fondo blanco como el emblema que debía distinguir al personal sanitario y a los cuerpos voluntarios de socorro.

En el mes de febrero de 1864, estalla la guerra entre Prusia y Dinamarca. Por lo que el Comité emprende su primera acción como cuerpo de asistencia de heridos y víctimas del conflicto;¹⁵ ninguna de las partes conocía al Comité por lo que el personal humanitario es atacado y se ve forzado a retirarse de la zona. Se evidencia en términos prácticos la necesidad de adoptar un emblema protector.

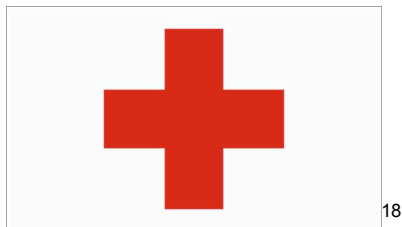
En ese mismo año, se convoca a una Conferencia Diplomática para que las resoluciones discutidas por las delegaciones tomen la fuerza de normas que sean vinculantes para las partes, suscribiéndose el Convenio de Ginebra del 22 de agosto de 1864 para el

¹³ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Los tratados de DIH y el DIH consuetudinario* [en línea]. Suiza, 29-10-10. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/war-and-law/treaties-customary-law/overview-treaties-and-customary-law.htm>

¹⁴ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Historia de los emblemas* [en línea]. Suiza, 05-10-09. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/embblem-history.htm>

¹⁵ *Ibídem*

mejoramiento de la suerte de los militares heridos en los ejércitos en campaña¹⁶. En él, se contiene como disposición la utilización como signo distintivo único a la cruz roja sobre fondo blanco.¹⁷



El Comité Internacional de la Cruz Roja reconoce como el origen oficial de su emblema a la inversión de la bandera de Suiza¹⁹, tomando en cuenta el estatuto neutral permanente de éste país que para ese tiempo ya era un hecho conocido y practicado por varios años y que se respaldaba jurídicamente en los tratados de Viena y París de 1815. En segundo lugar la bandera blanca era reconocida como el signo de quien se rinde o de una persona perteneciente al parlamento, ya anteriormente la utilización de buena fe de la bandera blanca aseguraba que no se abriría fuego en contra de quien la portaba.²⁰ Finalmente, la ventaja práctica pues se trata de un signo de fácil elaboración y que se puede reconocer a grandes distancias.

Para el período de 1876 a 1878, mientras se desarrollaba la guerra entre Rusia y Turquía, las autoridades del Imperio Otomano resolvieron utilizar la Media Luna Roja a título provisional²¹, a fin de reducir el rechazo que producía la cruz entre los soldados musulmanes, sin que esto signifique que desconocen la utilización de la cruz roja sobre fondo blanco.

¹⁶ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Convenio de Ginebra del 22 de agosto de 1864 para el mejoramiento de la suerte de los militares heridos en los ejércitos en campaña* [en línea]. Suiza. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/treaty/treaty-1864-geneva-convention-1.htm>

¹⁷ Artículo 7 del Convenio de Ginebra del 22 de agosto de 1864 para el mejoramiento de la suerte de los militares heridos en los ejércitos en campaña.

¹⁸ Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *Cruz Roja, Media Luna Roja, Cristal Rojo. Pautas para el diseño de los emblemas* [en línea]. Suiza, Junio 2006. Disponible en web: <http://www.eird.org/ifrc-toolkit/guias/emblemas.pdf>

¹⁹ Artículo 38 del I. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña, 1949

²⁰ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Historia de los emblemas* [en línea]. Suiza, 05-10-09. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/emblem-history.htm>

²¹ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Red Cross Magazine, Número 1, 2013* [en línea]. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/1136-red-cross-magazine-spa-1-2013.pdf>



22

Posterior a la Primera Guerra Mundial, en la Conferencia Diplomática de 1929, convocada para la revisión de los Convenios de Ginebra, las delegaciones de Turquía, Persia (actual Irán) y Egipto solicitaron el reconocimiento oficial de la media luna roja y del león y sol rojos.²³ La petición fue concedida pero se limitó el uso de éstos nuevos emblemas a los países que ya los habían estado utilizando.²⁴



25

Para 1949, se convoca a otra conferencia diplomática para revisar nuevamente los Convenios de Ginebra. Existía planteada una problemática sobre la utilización del emblema en vista de que varias naciones querían reivindicar su derecho a utilizar un signo de creación propia y algunas, como Israel (Estrella de David Roja)²⁶, ya lo venían haciendo en la práctica. Hubo varias propuestas, la delegación holandesa proponía la adopción de un nuevo símbolo único, otras delegaciones sugerían volver a la cruz roja como símbolo único, pero todas éstas iniciativas fueron rechazadas pues se debía evitar a toda costa la proliferación de emblemas, pues perdería su carácter de identificación universal para brindar protección.²⁷

²² Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *Cruz Roja, Media Luna Roja, Cristal Rojo. Pautas para el diseño de los emblemas* [en línea]. Suiza, Junio 2006. Disponible en web: <http://www.eird.org/ifrc-toolkit/guias/emblemas.pdf>

²³ BUGNION, Francois, "Cruz Roja, Media Luna Roja, Cristal Rojo", Comité Internacional de la Cruz Roja, Ginebra – Suiza, 2007

²⁴ Artículo 38 del I. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña, 1949

²⁵ Javier Martín Arias. *Símbolos oficiales de la Cruz Roja* [en línea]. 05-03-12. Disponible en web: <http://ciav-uoc2012.blogspot.com/2012/03/simbolos-oficiales-de-la-cruz-roja.html>

²⁶ BUGNION, François, "Cruz Roja, Media Luna Roja, Cristal Rojo", Comité Internacional de la Cruz Roja, Ginebra – Suiza, 2007

²⁷ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Historia de los emblemas* [en línea]. Suiza, 05-10-09. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/emblem-history.htm>



28

El 4 de septiembre de 1980, Irán renunció a su derecho de usar el león y sol rojos,²⁹ para adoptar la media luna pero dejó salvo su derecho de volver a utilizar el león y sol rojos si en algún momento se reconocían nuevos emblemas a las naciones.

A pesar de lo decidido en 1949, los debates sobre el emblema continuaron porque varios países insistían en la utilización de emblemas de origen nacional. En el contexto de los conflictos armados que tuvieron lugar en la década de 1990, se discutió incluso sobre la verdadera neutralidad de la cruz y de la media luna, por ésta razón, el entonces presidente del CICR, Cornelio Sommaruga,³⁰ hizo un llamamiento público para la adopción de un nuevo emblema que carezca de una identificación nacional o que contenga alguna simbología que evoque temas políticos o religiosos.

En la Conferencia Internacional que tuvo lugar en 1999 se conformó un grupo de trabajo con participación de estados y sociedades nacionales para encontrar una solución duradera a la problemática del emblema.³¹ Las observaciones de la comisión señalaron que existe un fuerte vínculo entre las sociedades nacionales y su emblema, bien sea la cruz o la media luna, arraigado en la conciencia colectiva, por lo que la única solución viable era la adopción de un nuevo emblema, el cuál debería ser capaz de contener a los otros emblemas juntos o separados dentro de sí.

Finalmente, en diciembre de 2005 se celebró en Ginebra una Conferencia Diplomática para la adopción del Protocolo III adicional a los Convenios de Ginebra, en el que se adopta un nuevo emblema, llamado comúnmente 'Cristal Rojo'.³² Dice el artículo 2 del

²⁸ Magen David Adom [en línea]. 05-03-12. Disponible en web: <http://www.esacademic.com/dic.nsf/760904>

²⁹ BUGNION, François, "Cruz Roja, Media Luna Roja, Cristal Rojo", Comité Internacional de la Cruz Roja, Ginebra – Suiza, 2007

³⁰ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Historia de los emblemas* [en línea]. Suiza, 05-10-09. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/emblem-history.htm>

³¹ Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *El debate sobre el emblema* [en línea]. Suiza. Disponible en web: <http://www.ifrc.org/es/nuestra-vision-nuestra-mision/movimiento/emblems/el-debate-sobre-el-emblemaa/>

³² El Protocolo adicional III se refiere a este emblema adicional como "el emblema del Protocolo III". Sin embargo, en el párrafo 14 del Acta final de la Conferencia Diplomática para la aprobación del Protocolo III, se estipula que el CICR y la FICR informaron a la Conferencia que la designación "cristal

Protocolo: *“Este signo distintivo adicional, conformado por un marco rojo cuadrado sobre fondo blanco, colocado sobre uno de sus vértices, se avendrá con la ilustración que figura en el Anexo al presente Protocolo. En el presente Protocolo se denomina este signo distintivo como el emblema del tercer Protocolo.”*³³



34

Esta propuesta solucionó varios de los inconvenientes planteados a través del tiempo sobre la utilización del emblema, puesto que ahora las naciones que no deseen adoptar la cruz roja o la media luna roja pueden ser parte del Movimiento, acogiendo el Cristal Rojo. Además el artículo 3 del Protocolo señala que, con fines indicativos, se puede integrar dentro del cristal, los otros signos distintivos, individualmente o juntos.³⁵ Para el 2006, se modificaron los Estatutos del Movimiento en lo concerniente a la inclusión del nuevo emblema.

rojo" ha adquirido notoriedad y será presentada formalmente en la próxima Conferencia Internacional de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja.

³³ Artículo 2 del Protocolo III adicional a los Convenios de Ginebra de 1949 relativo a la aprobación de un signo distintivo adicional, 2005

³⁴ Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *Cruz Roja, Media Luna Roja, Cristal Rojo. Pautas para el diseño de los emblemas* [en línea]. Suiza, Junio 2006. Disponible en web: <http://www.eird.org/ifrc-toolkit/guias/emblemas.pdf>

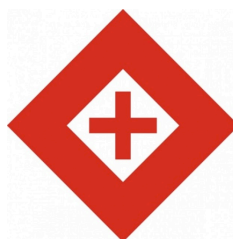
³⁵ Artículo 3.- Uso indicativo del emblema del tercer Protocolo:

1. Las Sociedades Nacionales de aquellas Altas Partes Contratantes que decidan emplear el emblema del tercer Protocolo, empleando el emblema de conformidad con la respectiva legislación nacional, podrán incorporar al mismo, con fines indicativos:

a) uno de los signos distintivos reconocidos en los Convenios de Ginebra o una combinación de esos emblemas, o

b) otro emblema que una Alta Parte Contratante haya empleado efectivamente y que haya sido objeto de una comunicación a las otras Altas Partes Contratantes y al Comité Internacional de la Cruz Roja a través del depositario antes de la aprobación del presente Protocolo.

La incorporación deberá avenirse con la ilustración contenida en el Anexo al presente Protocolo.



36

La selección de éste nuevo emblema significó un esfuerzo importante al ser el resultado de un largo proceso de selección, porque el objetivo era la adopción de un emblema que esté desprovisto en su totalidad de cualquier connotación política, religiosa o de otra índole y ser la alternativa para los estados que consideraban que tanto la cruz como la media luna tenían implícito un mensaje no neutral.

Se equipara el valor del cristal rojo al de los otros emblemas por lo que puede ser utilizado por las mismas personas e instituciones autorizadas en los Convenios de Ginebra de 1949, con el adicional de que cuando se utilice de forma indicativa, se podrá incorporar al cristal rojo a uno de los otros 2 emblemas reconocidos.³⁷ De ésta forma, se evita cualquier futura discusión o peor aún proliferación de emblemas.

Así, acorde a las normas internacionales, el 14 de enero de 2007, seis meses después de la ratificación de los dos primeros países, entró en vigor el Protocolo III, siendo el punto final respecto de la historia y evolución del emblema dentro del Derecho Internacional Humanitario.

1.3. Los Convenios de Ginebra:

Cuando hablamos de los Convenios de Ginebra nos referimos a un grupo de cuerpos normativos de alcance internacional, creados puntualmente para incluir disposiciones que humanicen la guerra y brinden protección a sus víctimas. Sin buscar prohibir la guerra, lo que hacen estos Convenios es limitarla.³⁸

Existen 4 grandes Convenios y contrario a lo que se cree, no fueron creados y aprobados todos en 1949 sino que son el producto de la experiencia recogida desde la primera

³⁶ Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *Cruz Roja, Media Luna Roja, Cristal Rojo. Pautas para el diseño de los emblemas* [en línea]. Suiza, Junio 2006. Disponible en web: <http://www.eird.org/ifrc-toolkit/guias/emblemas.pdf>

³⁷ Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *Consecuencias para Sociedades Nacionales, el CICR y la Federación Internacional* [en línea]. Suiza. Disponible en web: <http://www.ifrc.org/es/nuestra-vision-nuestra-mision/movimiento/emblems/consecuencias/>

³⁸ SALMÓN, Elizabeth, "Introducción al Derecho Internacional Humanitario", Comité Internacional de la Cruz Roja, Fondo Editorial PUCP, Lima - Perú, 2004

Convención en 1864 con Jean Henry Dunant como principal promotor hasta nuestros tiempos. Se trata de normas dinámicas que han tenido que ajustarse al tiempo y espacio en la que se desenvuelven los diversos conflictos armados; los métodos y medios de hacer la guerra varían principalmente por la influencia de la tecnología militar, siendo ésta la verdadera razón por la que el Derecho Internacional Humanitario se encuentra en constante actualización.

Así, podemos ver como cada Convenio ha sido revisado más de una vez por los Estados que los suscribieron para que la protección que otorgan no se vea limitada al desarrollo de las nuevas armas:³⁹ la Primera Convención de Ginebra, que dio como resultado el Convenio de Ginebra para el mejoramiento de la suerte que corren los militares heridos en los ejércitos en campaña de 1864, fue actualizado en convenciones realizadas en 1906, 1929 y 1949. La Segunda Convención de Ginebra que generó el Convenio de Ginebra para el mejoramiento de la suerte de los militares heridos, enfermos o náufragos en las fuerzas armadas en el mar de 1906 fue a su vez actualizado en 1929 y 1949. La Tercera Convención de Ginebra, que comprende el Convenio de Ginebra para mejorar la suerte de los heridos y enfermos de los ejércitos en campaña y el Convenio de Ginebra relativo al trato de los prisioneros de guerra creados en 1929 fueron actualizados en 1949. Finalmente, la Cuarta Convención de Ginebra llevada a cabo en 1949 trajo al mundo el Convenio de Ginebra relativo a la Protección de Personas Civiles en Tiempo de Guerra.

Ésta revisión y actualización dio como resultado la existencia de 4 Convenios bien diferenciados y especializados en temas concretos, en todos ellos existen menciones a la protección del Emblema.

El I Convenio de Ginebra para Aliviar la Suerte que Corren los Heridos y Enfermos de las Fuerzas Armadas en Campaña, es aplicable únicamente en caso de que se desencadene un conflicto armado entre las partes contratantes, o en caso de ocupación total o parcial del territorio. Aquí se dispone que las personas que no participen en las hostilidades, incluso los miembros de las fuerzas armadas que hayan depuesto las armas y las personas puestas fuera de combate, deben ser tratadas con absoluta humanidad. Otras disposiciones importantes del Convenio son la prohibición de atentados contra la vida y la integridad corporal, la toma de rehenes, los atentados contra la dignidad personal, las condenas y ejecuciones sin un juicio previo y respetando las garantías del

³⁹ Philip Spoerri. *Los Convenios de Ginebra de 1949: orígenes y pertinencia actual* [en línea]. Suiza. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/statement/geneva-conventions-statement-120809.htm>

debido proceso. Se dispone también que los heridos y los enfermos deberán ser recogidos, asistidos y respetados bajo cualquier circunstancia.⁴⁰

El II Convenio de Ginebra para Aliviar la Suerte que Corren los Heridos, los Enfermos y los Náufragos de las Fuerzas Armadas en el Mar contiene normas similares a las de su antecesor pero especializándose en el combate en escenario marino. Por esto, contiene normas que otorgan garantías de protección a barcos hospitales y transportes sanitarios que se trasladan por agua y sus respectivos tripulantes, sean personal médico, sanitario y religioso.

El III Convenio de Ginebra relativo al trato debido a los prisioneros de guerra, además de replicar las normas generales de los 2 Convenios anteriores es el instrumento internacional que protege a los combatientes que caen en poder del enemigo; brinda una definición de lo que se considera como prisionero de guerra, partiendo de la definición de combatiente y delimita a quienes se benefician de ésta condición. Entre las disposiciones más relevantes se encuentra el compromiso de responsabilidad sobre los prisioneros por parte de sus captores respecto de su manutención y protección, no pueden ser transferidos a un Estado que no sea parte del Convenio y deben ser tratados siempre con humanidad. Todo acto u omisión que ponga en peligro la salud del prisionero o peor aún que cause su muerte está prohibido. De igual forma los prisioneros tienen derecho al respeto de su honor, no están obligados a declarar más que sus datos personales pueden conservar sus objetos personales. Si es necesaria una evacuación, se debe realizar con humanidad, sin exponerlos y de preferencia lejos de la zona de combate. La mayoría de las disposiciones, giran en torno a su internamiento en campamentos en tierra firme, se exige que los campamentos cuenten con todas las garantías de higiene y salubridad.⁴¹

El IV Convenio de Ginebra relativo a la protección debida a las personas civiles en tiempo de guerra, fue el último en crearse, a pesar de su fundamental importancia pues en un contexto de conflicto, generalmente los principales afectados son los miembros de la población civil que nada tienen que ver con los enfrentamientos. Entre las disposiciones más relevantes, se encuentra la posibilidad de designar zonas neutralizadas para proteger a los heridos, enfermos y personas civiles. Se les da el carácter de sujeto de protección prioritaria a los heridos, enfermos, inválidos y mujeres embarazadas y se da la prohibición general de atacar a los hospitales.

⁴⁰ KALSHOVEN Frits, ZEGVELD Liesbeth, "Restricciones en la Conducción de la Guerra, Comité Internacional de la Cruz Roja, Ginebra - Suiza, 2001

⁴¹ Ibídem

Se debe tomar en cuenta que todos los Convenios poseen 2 artículos comunes, repetidos de forma literal en cada uno. El primero es el Artículo 2 Común, relativo a los Conflictos Armados Internacionales, en donde se establece la aplicabilidad de las normas de Derecho Internacional Humanitario en todos los casos en los que el tipo de conflicto sea internacional, bastando con que una de las partes en conflicto haya ratificado los Convenios.

El segundo, el Artículo 3 Común relativo a los Conflictos Armados No Internacionales, establece que deben respetarse un mínimo de normas humanitarias aunque no se trate de un conflicto de tipo internacional. Su alcance es limitado: *“Por su parte el artículo 3 común no establece condiciones precisas de aplicación sino que sus disposiciones apuntan sólo a los excesos mayores de la violencia interna estableciendo normas mínimas de respeto”*⁴²

Éste artículo contiene las normas que deberán aplicarse en éste tipo de conflicto que es bastante común en el contexto de la humanidad y se lo recuerda como victoria significativa para el Derecho Internacional Humanitario pues deja de lado algunos de los obstáculos que el concepto de soberanía nacional significaba para la aplicación de éstas normas;⁴³ las partes en un conflicto armado no internacional se comprometen a respetar los derechos fundamentales de las personas contenidos en éstas disposiciones:

“1. Exige que se dé un trato humano a todas las personas que caigan en poder del adversario, independientemente de cómo se las califique legal o políticamente o en manos de quién estén. Por lo tanto, nadie puede ser colocado o tratado fuera del artículo 3 común, ni quedar privado de las protecciones que dispone.

2. Exige que los heridos, los enfermos y los náufragos sean recogidos y atendidos.

3. Concede al CICR el derecho a ofrecer sus servicios a las partes en conflicto. Sobre la base del artículo 3 común, el CICR sistemáticamente pide acceso a las personas privadas de libertad en relación con conflictos armados no internacionales, y en general se le concede dicho acceso.

*4. Por último, reconoce que la aplicación de esas normas de ningún modo afecta el estatuto jurídico de las partes en conflicto.”*⁴⁴

Los cuatro Convenios de Ginebra llevan la fecha del 12 de agosto de 1949 porque aquel día se firmó el Acta Final de la Conferencia Diplomática, contando ya con la firma de

⁴² SALMÓN, Elizabeth, *“Introducción al Derecho Internacional Humanitario”*, Comité Internacional de la Cruz Roja, Fondo Editorial PUCP, Lima - Perú, 2004

⁴³ KALSHOVEN Frits, ZEGVELD Liesbeth, *“Restricciones en la Conducción de la Guerra”*, Comité Internacional de la Cruz Roja, Ginebra - Suiza, 2001

⁴⁴ Artículo 3 del I. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña, 1949

dieciocho delegaciones gubernamentales.⁴⁵ El resto de delegaciones pidieron un período de tiempo para un análisis más profundo de los textos; el 8 de diciembre de 1949 se realizó en Ginebra una segunda ceremonia de firma de los instrumentos y finalmente entraron en vigor el 21 de octubre de 1950, después de las dos primeras ratificaciones.⁴⁶

En la década de 1950 fueron ratificados por 74 Estados, en la de 1960 obtuvieron otras 48 ratificaciones, en el período entre 1970 y 1990 un total de 40 ratificaciones y a comienzos de la década de 1990, 26 nuevas ratificaciones y con las últimas 7 ratificaciones desde el año 2000, la aplicación de los Convenios de Ginebra se entiende como universal, ya que cuenta con 194 Estados Partes⁴⁷. Son el pilar del derecho internacional humanitario contemporáneo. Contienen las normas esenciales para proteger a las personas que no participan o que han dejado de participar en las hostilidades, cuando se hallan en manos del adversario, apuntando siempre al respeto de la vida y la dignidad de la persona.

Adicionalmente, se han creado tres protocolos adicionales, que profundizan la protección según el escenario planteado. El Protocolo I relativo a la protección de las víctimas de los conflictos armados internacionales y el Protocolo II relativo a la protección de las víctimas de los conflictos armados sin carácter internacional, ambos de 1977 y el Protocolo III relativo a la adopción de un emblema distintivo adicional de 2005.

Los Protocolos adicionales de 1977 se elaboraron, como respuesta a los cambios en los métodos y medios de hacer la guerra, particularmente por la aparición de *guerra de guerrillas* y a la mayor exposición de los civiles a las consecuencias de los enfrentamientos.⁴⁸ Entre las disposiciones incluidas, aparece el fundamental Principio de Distinción, aplicable para diferenciar entre civiles y combatientes, y entre bienes de carácter civil y objetivos militares y existe una extensión de las garantías fundamentales que deben aplicarse a todas las personas que caen en poder del adversario. De igual forma, se complementan los vacíos generados por el aumento del tipo de conflicto

⁴⁵ Philip Spoerri. *Los Convenios de Ginebra de 1949: orígenes y pertinencia actual* [en línea]. Suiza. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/statement/geneva-conventions-statement-120809.htm>

⁴⁶ Ibídem

⁴⁷ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Nómina de Estados Partes en los principales tratados relevantes para el DIH: Protección de las víctimas de los conflictos armados - Corte Penal Internacional - Protección de los Bienes Culturales en caso de conflicto armado - Medio Ambiente - Armas*. [en línea] 20 – 08 – 12. Suiza. Disponible en web: http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/party_main_treaties.htm

⁴⁸ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Protocolos adicionales I y II de los Convenios de Ginebra* [en línea]. Suiza, 01-01-09. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/additional-protocols-1977.htm>

armado interno. El Protocolo adicional II está dedicado exclusivamente a la protección de las víctimas de ese tipo de conflicto, desarrollando lo prescrito por el Artículo 3 Común.⁴⁹

En cuanto a la aceptación por parte de los Estados, los Protocolos adicionales de 1977 están entre los instrumentos jurídicos más aceptados del mundo, 168 Estados son parte en el Protocolo adicional I y 164, en el Protocolo adicional II.⁵⁰

Finalmente, el III Protocolo, tuvo como objetivo resolver los diversos conflictos de aceptación que ocasionaba el uso de los dos principales emblemas. Considerando que en el primer Convenio de Ginebra se estableció el emblema de la cruz roja y que ha logrado convertirse con el paso del tiempo en un ícono de neutralidad y de protección que confiere el derecho internacional humanitario, fue necesaria la adopción de la media luna roja en el segundo Convenio, por el uso que le estaban dando ciertos Estados que no encontraban empatía con la cruz como signo distintivo. A pesar de la relativa aceptación universal de éstos dos emblemas, que en conjunto transmitían el mismo mensaje de protección y respeto a las personas en sufrimiento, sin importar su origen, condición económica, política, física u orientación religiosa; en determinadas circunstancias, ambos emblemas eran considerados como cargados de cierta connotación religiosa y política. Ésta errónea percepción debía ser subsanada necesariamente, puesto que la neutralidad e imparcialidad son los principios fundamentales del actuar del personal sanitario en situaciones de conflicto, y la mínima duda sobre los mismos, limitaba indefectiblemente la capacidad de cumplir con el mandato humanitario que representan los emblemas que portan; además, no se lograba el respeto esperado al emblema y las consecuencias del mismo era la violación de varias disposiciones en los Convenios y también la protesta de los Estados que consideraban que cualquiera de los dos emblemas no eran los más indicados para cumplir una labor humanitaria.⁵¹

Ante dicha problemática, tuvo lugar en Ginebra, del 5 al 8 de diciembre de 2005 la Conferencia Diplomática que traería al mundo al tercer protocolo en el que se reconoce

⁴⁹ *Ibídem*

⁵⁰ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Nómina de Estados Partes en los principales tratados relevantes para el DIH: Protección de las víctimas de los conflictos armados - Corte Penal Internacional - Protección de los Bienes Culturales en caso de conflicto armado - Medio Ambiente - Armas*. [en línea] 20 – 08 – 12. Suiza. Disponible en web: http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/party_main_treaties.htm

⁵¹ QUÉGUINER, Jean-François, “Comentario del Protocolo adicional a los Convenios de Ginebra del 12 de agosto de 1949 relativo a la aprobación de un signo distintivo adicional (Protocolo III)”, Comité Internacional de la Cruz Roja, 2007

un emblema adicional, compuesto de un marco rojo cuadrado sobre fondo blanco, colocado sobre uno de sus vértices.

1.4. Usos y Aplicaciones del emblema en el Derecho Internacional Humanitario:

La utilización del emblema como signo de identificación y protección logra sus fines prácticos gracias a las normas jurídicas que legitiman su utilización y que están contenidas en los Convenios de Ginebra de 1949 y sus protocolos adicionales.

En 1965, se dio la XX Conferencia Internacional de la Cruz Roja en Viena, donde se aprobó el Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales⁵². El reglamento fue revisado por el Consejo de Delegados en noviembre de 1991 en Budapest. Si bien las principales disposiciones relativas al uso del emblema se encuentran contenidas en los Convenios de Ginebra y sus respectivos protocolos, en el reglamento se puntualizan las diversas modalidades del empleo del signo para el caso específico de las Sociedades Nacionales y sus miembros.

Acorde a lo señalado en éstas normas internacionales, el emblema de la cruz roja, de la media luna roja y del cristal rojo tiene dos usos exclusivos, aplicables en situaciones diferentes. Está el Uso Protector que se evidencia en situaciones de Conflicto Armado y el Uso Indicativo que se utiliza más bien en tiempo de paz.

El artículo 1 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales dictamina lo siguiente:

“Artículo 1.- Finalidades del emblema: El uso protector del emblema tiene por finalidad señalar al personal y los bienes sanitarios y religiosos que han de ser respetados y protegidos cuando tienen lugar conflictos armados.

El uso indicativo del emblema es para indicar qué personas o bienes tienen relación con el Movimiento.

Por lo tanto, se trata de un único y mismo emblema, del que se pueden hacer dos usos diferentes: en su primer sentido, el emblema es la manifestación visible de la protección que el derecho internacional humanitario confiere a ciertas personas y a ciertos bienes, es decir, principalmente personas y bienes pertenecientes al Servicio de Sanidad del ejército o que se ponen a disposición de dicho Servicio, del personal sanitario de las Sociedades Nacionales de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja, o de

⁵² El Reglamento actual fue aprobado por la XX Conferencia Internacional de la Cruz Roja en 1965, revisado por el Consejo de Delegados en 1991, y sometido a los Estados Partes en los Convenios de Ginebra antes de su entrada en vigor el 31 de julio de 1992. El Reglamento figura en la *Revista Internacional de la Cruz Roja*, n° 112, julio-agosto de 1992, pp. 361-383.

*organismos de protección civil (I Convenio, artículos 38 y 44; Protocolo I, artículo 8 c). En su segunda acepción, el emblema solamente indica una relación con el Movimiento*⁵³

El Uso protector del emblema se refiere al uso de distintivos para marcar al personal y los bienes sanitarios y religiosos para que en la consecución del conflicto, tales personas y objetos sean respetados y protegidos por los combatientes. La naturaleza de ésta protección, se la entiende como una manifestación visible de los dispuesto por el Derecho Internacional Humanitario, pues las personas que participan del conflicto deben abstenerse de atacar a aquellos bienes y personas que portan el emblema.

Se dispone que el emblema se debe utilizar en grandes dimensiones para que la falta de visibilidad no sea una razón que actúe en detrimento de los derechos de protección que otorga su uso y no debe ser acompañado de ninguna otra inscripción para asegurar la neutralidad y evitar la confusión. Sobre esto, el artículo 5 del Reglamento dispone que *“El emblema utilizado a título protector siempre tendrá la forma pura; es decir, no habrá adición alguna ni en la cruz o en la media luna ni en el fondo blanco. Se utilizará una cruz formada por dos bandas, una vertical y otra horizontal, que se cortan en el centro. La forma y la orientación de la media luna son libres. Ni la cruz ni la media luna tocarán los bordes de la bandera o del escudo. No se determina el matiz del rojo. El fondo será siempre blanco”*⁵⁴

Cuando existe un Conflicto Armado, el uso del emblema a título protector es restringido a las siguientes categorías:

- *Los servicios sanitario y religioso de las fuerzas armadas:* Lo utilizan en tiempos de conflicto o durante la preparación para el conflicto. Éste uso está también permitido sobre los medios de transporte reservados exclusivamente para el traslado de heridos y de suministros para las actividades de socorro, como para los puestos de socorro y hospitales de campaña. De igual forma, el personal religioso agregado a las fuerzas armadas también puede hacer uso del emblema protector.
- *Las Sociedades Nacionales de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja:* Se refiere a las Sociedades Nacionales legalmente constituidas y reconocidas por el Estado para brindar apoyo auxiliar a los servicios sanitarios de las fuerzas armadas. Éste personal requiere además una identificación para certificar su pertenencia a la

⁵³ Artículo 1 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

⁵⁴ Artículo 5 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

respectiva Sociedad Nacional. En el caso de los medios de transporte sanitarios, puestos de socorro y hospitales de campaña, las Sociedades Nacionales requieren de la aprobación de la autoridad para utilizar el emblema sobre ellos, tal y como señala el Reglamento.

- *Entidades Civiles de Socorro:* En ésta categoría entran los hospitales e infraestructura civil que ha sido reconocida y autorizada por el Estado para brindar asistencia y servicios de salud en general a las personas que resultan heridas en el conflicto.
- *Otras Sociedades Voluntarias de Socorro:* Éstos grupos de socorro pueden utilizar el emblema protector únicamente si cumplen las mismas normas que las Sociedades Nacionales.

El Uso Indicativo del emblema se refiere en cambio a la distinción necesaria que debe hacerse para identificar a una persona o a un bien que sea parte del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja, es decir, que pertenezca o bien al Comité Internacional de la Cruz Roja, a la Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja o a una Sociedad Nacional específica.

El Reglamento señala que *“El emblema utilizado a título indicativo irá acompañado del nombre o de las iniciales de la Sociedad Nacional. Ningún dibujo, ninguna inscripción figurará en la cruz o en la media luna que, por lo demás, será siempre el elemento dominante del emblema. El fondo será siempre blanco.”*⁵⁵

En el caso de las Sociedades Nacionales, al ser un medio para identificar personal y material generalmente en contextos de paz, se utiliza el emblema en pequeñas dimensiones, acompañado del nombre o de las iniciales de la Sociedad Nacional a la que pertenecen. Se busca que el trabajo que realizan éstas Sociedades, aunque no se encuentren en un conflicto armado, responda a los siete Principios Fundamentales del Movimiento que son: Humanidad, Imparcialidad, Neutralidad, Independencia, Voluntariado, Unidad y Universalidad. El Reglamento dispone: *“La Sociedad Nacional sólo puede utilizar el emblema para desplegar actividades que se avengan con los principios formulados por las Conferencias Internacionales de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja. Velará por que, en todas las circunstancias, nada mengüe su prestigio ni aminore el respeto que se le debe. Los principios que se mencionan (y en primer lugar, los Principios Fundamentales) son los que confieren al Movimiento sus finalidades y en*

⁵⁵ Artículo 5 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

*los que se fundamenta su acción específica: la asistencia benévola a las personas que sufren, a las víctimas -directas o indirectas- de los conflictos, de las calamidades naturales y sociales. La razón de ser de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja se recuerda en el preámbulo de los Estatutos del Movimiento. Así pues, las Sociedades Nacionales se abstendrán de enarbolar el emblema cuando despliegan actividades que sólo tienen una lejana relación con su cometido esencial”*⁵⁶

En caso de que se dé una catástrofe natural, el personal de socorro de la Sociedad Nacional puede utilizar el emblema en tamaños superiores pero no a título protector sino para identificarlos rápidamente a distancia.

En el caso del Comité Internacional de la Cruz Roja y la Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja pueden utilizar el emblema en cualquier tiempo al momento de realizar cualquiera de sus actividades, bien sea a título protector o a título indicativo.

El Reglamento confiere además otros usos para situaciones específicas, con la finalidad de difundir el trabajo que realizan las Sociedades Nacionales. Por ejemplo, si se desea realizar un evento para reunir fondos, se puede utilizar el emblema junto a la marca, logo o razón social de la empresa en el material que se utilice, para esto el Reglamento plantea como requisitos mínimos las siguientes consideraciones:

“(…)

a) debe evitarse toda confusión en el público entre las actividades o la calidad de los productos de la empresa comercial, por un lado, y el emblema o la Sociedad Nacional, por otro;

b) la Sociedad Nacional debe controlar la totalidad de la campaña, particularmente por lo que respecta a la elección de los objetos o del lugar donde se pondrá la marca, el logotipo o la razón social de dicha empresa, así como a la forma y las dimensiones de esos elementos.

c) la campaña debe estar relacionada con una acción particular y, por regla general, debe ser limitada en el tiempo y el espacio;

d) la empresa comercial no debe ejercer en ningún caso actividades que estén en contradicción con los objetivos y los Principios del Movimiento o que puedan prestarse a controversia en la opinión pública;

e) la Sociedad Nacional se reserva el derecho de anular en todo momento, y en un plazo muy breve, el contrato que la vincula a la empresa, en el caso de que las actividades de la empresa comprometan el respeto y el prestigio debidos al emblema;

⁵⁶ Artículo 3 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

f) la Sociedad Nacional debe obtener con la campaña un importante beneficio material o financiero, sin poner en peligro, no obstante, la independencia de la Sociedad;

g) el contrato entre la Sociedad Nacional y la empresa debe concertarse por escrito;

h) ese contrato debe ser aprobado por los órganos directivos de la Sociedad Nacional.”⁵⁷

El Reglamento permite hacer extensivo el uso que se le da el emblema, sobretudo en situaciones en las que no existe un conflicto armado. Las Sociedades Nacionales, independientemente de la situación interna del estado que las acoge, buscan cumplir con el mandato de aliviar el sufrimiento humano, analizando la problemática real de cada sociedad a la que asisten y por esto la utilización del emblema en actuaciones civiles debía ser regulado para evitar que en el caso de que desencadene un conflicto armado, se vea desmerecido el efecto que buscaron alcanzar los Convenios Internacionales a nivel de protección de personas y objetos.

Según las recomendaciones del mismo Reglamento, se deben considerar algunas observaciones para poder efectivizar lo contenido en los Convenios, mientras el Estado se encuentra en un período de paz. Por ejemplo, está prohibido colocar el emblema a título protector en objetos que una Sociedad Nacional distribuye o vende al público. De igual forma, en actos promocionales, de difusión o de recaudación de fondos, la Sociedad Nacional puede colocar su logotipo en los artículos que distribuye o vende al público, siempre que se cumplan todas las condiciones siguientes:

- Nada en la venta o en la índole de los artículos esté en contradicción con los Principios Fundamentales del Movimiento o compromete el prestigio del emblema o menoscaba el respeto debido al mismo⁵⁸
- Los artículos que llevan el logotipo deben ser de dimensiones reducidas o de material rápidamente perecedero, y no implicarán en medida alguna la protección del DIH, o la condición de miembro del Movimiento⁵⁹
- La venta de objetos no puede prolongarse en el tiempo⁶⁰

En el artículo 23 del Reglamento sobre el uso del emblema se trata puntualmente sobre

⁵⁷ Artículo 23 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

⁵⁸ Literal “d” del Artículo 23 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

⁵⁹ Inciso segundo del Artículo 23 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

⁶⁰ Artículo 24 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

el uso del emblema por las Sociedades Nacionales en campañas o eventos relacionados con la difusión, la promoción y la recaudación de fondos. Está claro que en estas circunstancias el emblema no implica protección alguna, por lo que en realidad está prohibido el uso de emblema en su sentido literal; es decir que lo que se utiliza en realidad en estos casos es el logotipo de la sociedad nacional.

Es necesario realizar ésta distinción en vista de que es en éstas singularidades de la utilización que se afirma lo ordenado por los Convenios de conservar al emblema como un signo de protección y evitar cualquier posibilidad de relacionarlo con un objeto comercial. Esto porque según el artículo 23 del Reglamento, es posible que una Sociedad Nacional distribuya o venda al público objetos con su logotipo, con la única condición que éstas actividades no sean más representativas que las acciones humanitarias y sociales.

De igual forma, se recomienda en el Reglamento que debe evitarse exhibir el emblema en productos de empresas cuyas actividades comprometan el respeto y el prestigio debidos al emblema;⁶¹ es decir, artículos que apoyen a un candidato en una campaña electoral, productos claramente perjudiciales para el medio ambiente, cigarrillos o armas, porque evidentemente son productos que van en contra de los Principios Fundamentales del Movimiento; en el caso de prendas de vestir, banderas, u otros accesorios es importante que se haga un control estricto en vista del riesgo de confusión que estos objetos podrían originar en el caso de que se dé un Conflicto Armado.

Finalmente, aunque de éste análisis podemos inferir que la utilización del emblema, sea a título protector o indicativo, está limitado casi exclusivamente a los componentes del Movimiento Internacional de la Cruz Roja, es el mismo Convenio I, el que abre la posibilidad para su uso por parte de otros organismos ajenos al movimiento en tiempos de paz, bajo ciertas condiciones.

“Excepcionalmente, según la legislación nacional y con la autorización expresa de una de las Sociedades Nacionales de la Cruz Roja (Media Luna Roja, León y Sol Rojos), se podrá hacer uso del emblema del Convenio en tiempo de paz, para señalar los vehículos utilizados, como ambulancias, y para marcar la ubicación de los puestos de socorro exclusivamente reservados para la asistencia gratuita a heridos o a enfermos.”⁶²

⁶¹ Literal “e” del Artículo 23 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

⁶² Artículo 4, párrafo 4to del I. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña, 1949

Se indica entonces que se puede utilizar un signo meramente indicativo por terceros, para señalar las ambulancias y la ubicación de los puestos de socorro, siempre y cuando la Sociedad Nacional en cuestión ha dado su autorización expresa, aunque esas ambulancias y puestos de socorro no estén vinculados con ella.

Este uso del emblema sólo se permite como medida excepcional, en tiempo de paz y en condiciones muy estrictas. Un uso excepcional sujeto a condiciones limitantes y al control de la Sociedad Nacional. Todo esto, para impedir cualquier empleo abusivo del emblema que pueda afectar el prestigio del que debe gozar en todo momento, ya que como hemos visto, en una situación de conflicto, la validez en la protección del emblema podrá determinar que se aplique el Derecho Internacional Humanitario y en consecuencia que muchas vidas sean salvadas.

Para esto se deben observar condiciones sine qua non que deben ser acatadas para que sea posible este uso del emblema por organismos distintos a la Cruz Roja en tiempos de paz⁶³:

- El emblema sólo se debe utilizar como medida excepcional. No se puede ampliar su uso a otros casos que no sean los especificados.
- El uso debe avenirse con la legislación nacional. De este modo, los Estados tienen la capacidad de restringirlo o someterlo a las garantías suplementarias que estimen oportunas.
- El uso del signo estará condicionado a una autorización expresa. Por lo tanto, no bastará con un acuerdo tácito.

En todo caso, este uso excepcional es el que nos abre varias posibilidades aplicables ya fuera del Derecho Internacional Humanitario y que serán objeto de análisis más adelante.

1.5 Análisis de las normas referentes al emblema en los Convenios de Ginebra

Los artículos dedicados al emblema en los Convenios y Protocolos darán las pautas necesarias para obtener la protección debida al mismo y a la vez inspirar a la normativa

⁶³ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Estudio sobre el uso del emblema. Cuestiones operaciones, comerciales y no operaciones* [en línea]. Suiza, 2012. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/p4057.pdf>

interna que debe desarrollarse para pueda cumplir su función protectora en caso de conflicto armado.

A continuación un análisis de las disposiciones que podemos encontrar en cada uno de los Convenios y Protocolos Adicionales, referentes a la utilización y protección del emblema:

1.5.1. I Convenio de Ginebra

Art.	Título	Texto del Artículo
38	Signo del Convenio	En homenaje a Suiza, el signo heráldico de la cruz roja sobre fondo blanco, formado por interversión de los colores federales, se mantiene como emblema y signo distintivo del Servicio Sanitario de los ejércitos. Sin embargo, para los países que, en vez de la cruz roja, ya utilizan como distintivo la media luna roja o el león y sol rojos sobre fondo blanco, se admiten también estos emblemas, en el sentido del presente Convenio
Comentario:		
Éste artículo describe el origen del emblema y la forma que guardará en su uso por parte del Servicio Sanitario. Además se reconoce la utilización de la media luna roja y de el león rojo, éste último en desuso.		

Art.	Título	Texto del Artículo
39	Aplicación del signo	Bajo el control de la autoridad militar competente, el emblema figurará en las banderas, en los brazales y en todo el material empleado por el Servicio Sanitario
Comentario:		
Se brinda la autorización para que el personal sanitario utilice el emblema sobre cualquier objeto o material que destine para cumplir con su función con la finalidad de que sea protegido de ataques.		

Art.	Título	Texto del Artículo
40	Identificación del	El personal mencionado en el artículo 24 y en los artículos 26 y 27 llevará fijado al brazo izquierdo un brazal resistente a la

	personal sanitario y religioso	<p>humedad y provisto del signo distintivo, proporcionado y sellado por la autoridad militar.</p> <p>Este personal será portador, aparte de la placa de identidad prevista en el artículo 16, de una tarjeta de identidad especial provista del signo distintivo. Esta tarjeta deberá resistir a la humedad y ser de dimensiones tales que quepa en el bolsillo. Estará redactada en el idioma nacional, y se mencionarán en la misma, por lo menos, los nombres y los apellidos, la fecha de nacimiento, la graduación y el número de matrícula del interesado. Constará la razón por la cual tiene derecho a la protección del presente Convenio. La tarjeta llevará la fotografía del titular, así como la firma o las huellas digitales, o las dos. Figurará el sello en seco de la autoridad militar.</p> <p>La tarjeta de identidad deberá ser uniforme en cada ejército y, dentro de lo posible, de las mismas características, en los ejércitos de las Altas Partes Contratantes. Las Partes en conflicto podrán inspirarse, como ejemplo, en el modelo anejo al presente Convenio. Se comunicarán, al comienzo de las hostilidades, el modelo que utilicen. Cada tarjeta de identidad se expedirá, si es posible, en dos ejemplares por lo menos, uno de los cuales obrará en poder de la Potencia de origen.</p> <p>En ningún caso se podrá privar al personal arriba mencionado de sus insignias ni de la tarjeta de identidad ni del derecho a llevar el brazal. En caso de pérdida, tendrá derecho a obtener copia de la tarjeta y nuevas insignias</p>
Comentario:		
Se dispone la utilización de un brazal con el emblema y de una identificación uniforme por parte del personal sanitario permanente, el personal de las sociedades de socorro del estado parte y de los estados neutrales como medio de identificación visible y tangible para obtener la protección debida que otorga el Convenio.		

Art.	Título	Texto del Artículo
------	--------	--------------------

41	Identificación del personal temporero	<p>El personal mencionado en el artículo 25 llevará, solamente mientras desempeñe su cometido sanitario, un brazal blanco que tenga, en su medio, el signo distintivo, pero de dimensiones reducidas, proporcionado y sellado por la autoridad militar.</p> <p>En los documentos militares de identidad de que será portador este personal se especificarán la instrucción sanitaria recibida por el titular, la provisionalidad de su cometido y su derecho a llevar el brazal</p>
Comentario:		
Para el caso del personal sanitario que no cumple funciones permanentes como tal, se debe señalar en su identificación la instrucción específica y el tiempo en el que está autorizado a utilizar el brazal		

Art.	Título	Texto del Artículo
42	Señalamiento de las unidades y de los establecimientos	<p>La bandera distintiva del Convenio no podrá ser izada más que sobre las unidades y los establecimientos sanitarios con derecho a ser respetados, y solamente con el consentimiento de la autoridad militar.</p> <p>Tanto en las unidades móviles como en los establecimientos fijos, podrá aparecer acompañada por la bandera nacional de la Parte en conflicto de la que dependa la unidad o el establecimiento.</p> <p>Sin embargo, las unidades sanitarias caídas en poder del enemigo no izarán más que la bandera del Convenio.</p> <p>Las Partes en conflicto tomarán, si las exigencias militares lo permiten, las oportunas medidas para hacer claramente visibles, a las fuerzas enemigas terrestres, aéreas y marítimas, los emblemas distintivos que señalen a las unidades y a los establecimientos sanitarios, a fin de evitar toda posibilidad de acción hostil</p>
Comentario:		

Se permite la utilización de banderas con el emblema para ubicar visiblemente los puestos fijos o móviles de atención sanitaria y que así sean sujetos de protección ante una intervención militar.

Art.	Título	Texto del Artículo
43	Señalamiento de las unidades neutrales	<p>Las unidades sanitarias de los países neutrales que, en las condiciones enunciadas en el artículo 27, hayan sido autorizadas a prestar servicios a un beligerante, deberán izar, con la bandera del Convenio, la bandera nacional de este beligerante, si hace uso de la facultad que se le confiere en el artículo 42.</p> <p>Salvo orden en contrario de la autoridad militar competente, podrán, en cualquier circunstancia, izar su bandera nacional, aunque caigan en poder de la Parte adversaria</p>
Comentario:		
El personal de socorro de los países neutrales debe izar junto a la bandera del Convenio, su bandera nacional, incluso si caen en poder de la parte adversaria.		

Art.	Título	Texto del Artículo
44	Limitación del empleo del signo y excepciones	<p>El emblema de la cruz roja sobre fondo blanco y los términos "cruz roja" o "cruz de Ginebra" no podrán emplearse, excepto en los casos previstos en los siguientes párrafos del presente artículo, sea en tiempo de paz sea en tiempo de guerra, más que para designar o para proteger a las unidades y los establecimientos sanitarios, al personal y el material protegidos por el presente Convenio y por los demás Convenios internacionales en los que se reglamentan cuestiones similares. Dígase lo mismo por lo que atañe a los emblemas a que se refiere el artículo 38, párrafo segundo, para los países que los emplean. Las Sociedades Nacionales de la Cruz Roja y las demás sociedades a que se refiere el artículo 26 no tendrán derecho al uso del signo distintivo que confiere la protección del Convenio más que en el ámbito de las disposiciones de este</p>

		<p>párrafo.</p> <p>Además, las Sociedades Nacionales de la Cruz Roja (Media Luna Roja, León y Sol Rojos) podrán, en tiempo de paz, de conformidad con la legislación nacional, hacer uso del nombre y del emblema de la Cruz Roja para sus otras actividades que se avengan con los principios formulados por las Conferencias Internacionales de la Cruz Roja. Cuando estas actividades prosigan en tiempo de guerra, las condiciones del empleo del emblema deberán ser tales que éste no pueda considerarse como tendente a conferir la protección del Convenio; el emblema habrá de tener dimensiones relativamente pequeñas, y no podrá ponerse en brazales o en techumbres.</p> <p>Los organismos internacionales de la Cruz Roja y su personal debidamente autorizado pueden utilizar, en cualquier tiempo, el signo de la cruz roja sobre fondo blanco.</p> <p>Excepcionalmente, según la legislación nacional y con la autorización expresa de una de las Sociedades Nacionales de la Cruz Roja (Media Luna Roja, León y Sol Rojos), se podrá hacer uso del emblema del Convenio en tiempo de paz, para señalar los vehículos utilizados, como ambulancias, y para marcar la ubicación de los puestos de socorro exclusivamente reservados para la asistencia gratuita a heridos o a enfermos</p>
Comentario:		

Éste artículo es de vital importancia porque señala el uso debido del emblema, que está limitado en tiempos de conflicto armado a distinguir los objetos, bienes y personas que están protegidas por las normas humanitarias de los efectos de los enfrentamientos. Posteriormente señala su posible uso por parte de las Sociedades Nacionales en tiempos de paz, en actividades acordes a los principios del Movimiento, así como su utilización sobre bienes como ambulancias que presten servicios sanitarios sin que esto contravenga las leyes nacionales.

Éste artículo es el que abre la pauta para la utilización del emblema en tiempos de paz por organismos ajenos a la Cruz Roja bajo ciertas condiciones. Permite entender razonablemente que la utilización del emblema puede estar supeditado a condiciones diferentes a las de un conflicto armado, en cumplimiento con el mandato de aliviar el sufrimiento humano.

De igual forma abre un espectro de posibilidades para las Sociedades Nacionales respecto de la utilidad del emblema como signo distintivo de forma general y no limitado al uso protector, ampliando su utilización como elemento indicativo.

Art.	Título	Texto del Artículo
53	Abuso del signo	<p>El empleo por particulares, sociedades o casas comerciales públicas o privadas, que no sean las que tienen derecho en virtud del presente Convenio, del emblema o de la denominación de "cruz roja" o de "cruz de Ginebra" , así como de cualquier otro signo o de cualquier otra denominación que sea una imitación, está prohibido en todo tiempo, sea cual fuere la finalidad de tal empleo y cualquiera que haya podido ser la fecha anterior de adopción.</p> <p>A causa del homenaje rendido a Suiza con la adopción de los colores federales intervertidos y de la confusión que puede originar entre el escudo de armas de Suiza y el signo distintivo del Convenio, está prohibido el empleo, en todo tiempo, por particulares, sociedades o casas comerciales, del escudo de la Confederación Suiza, así como de todo signo que constituya una imitación, sea como marca de fábrica o de comercio o como elemento de dichas marcas, sea con finalidad contraria a la honradez comercial, sea en condiciones que puedan lesionar el</p>

		<p>sentimiento nacional suizo.</p> <p>Sin embargo, las Altas Partes Contratantes que no eran partes en el Convenio de Ginebra del 27 de julio de 1929 podrán conceder a anteriores usuarios de emblemas, denominaciones o marcas aludidos en el párrafo primero, un plazo máximo de tres años, a partir de la entrada en vigor del presente Convenio, para que abandonen su uso, debiendo entenderse que, durante ese plazo, tal uso no se considerará, en tiempo de guerra, como tendente a conferir la protección del Convenio.</p> <p>La prohibición consignada en el párrafo primero del presente artículo se aplica también, sin efectos en los derechos adquiridos por usuarios anteriores, a los emblemas y denominaciones previstos en el párrafo segundo del artículo 38</p>
Comentario:		
<p>Éste artículo es el que determina la prohibición del uso del emblema por parte de particulares de forma general y en cualquier tiempo, en vista del perjuicio que podría significar la mal utilización del emblema que tiene la función específica de proteger.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
54	Prevención de empleos abusivos	Las Altas Partes Contratantes cuya legislación ya no sea suficiente tomarán las oportunas medidas para impedir y reprimir, en todo tiempo, los abusos a que se refiere el artículo 53
Comentario:		
<p>Se dispone que los estados parte tienen la obligación de tomar las medidas necesarias para evitar los abusos al uso del emblema por parte de particulares, incluso recomendando la represión en el caso de evidenciarse tales abusos.</p>		

1.5.2. II. Convenio de Ginebra

Art.	Título	Texto del Artículo
41	Aplicación	Bajo el control de la autoridad militar competente, el emblema

	del signo	<p>de la cruz roja sobre fondo blanco figurará en las banderas, en los brazales y en todo el material empleado por el Servicio Sanitario.</p> <p>Sin embargo, para los países que, en vez de la cruz roja, ya utilizan como signo distintivo la media luna roja o el león y sol rojos sobre fondo blanco, se admiten también estos emblemas, en el sentido del presente Convenio.</p>
Comentario:		
Se trata de una réplica de lo contenido en el artículo 39 del I Convenio que brinda la autorización para que el personal sanitario utilice el emblema sobre cualquier objeto o material que destine para cumplir con su función con la finalidad de que sea protegido de ataques.		

Art.	Título	Texto del Artículo
42	Identificación del personal sanitario y religioso	<p>El personal mencionado en los artículos 36 y 37 llevará fijado al brazo izquierdo un brazal resistente a la humedad y provisto del signo distintivo, proporcionado y sellado por la autoridad militar.</p> <p>Este personal será portador, aparte de la placa de identidad prevista en el artículo 19, de una tarjeta especial provista del signo distintivo. Esta tarjeta deberá resistir a la humedad y ser de dimensiones tales que quepa en el bolsillo. Estará redactada en el idioma nacional y se mencionarán en la misma, por lo menos, los nombres y los apellidos, la fecha de nacimiento, la graduación y el número de matrícula del interesado. Constará la razón por la cual tiene derecho a la protección del presente Convenio.</p> <p>La tarjeta llevará la fotografía del titular, así como la firma o las huellas digitales, o las dos. Figurará el sello en seco de la autoridad militar.</p> <p>La tarjeta de identidad deberá ser uniforme en cada ejército y, dentro de lo posible, de las mismas características en los</p>

		<p>ejércitos de las Altas Partes Contratantes. Las Partes en conflicto podrán inspirarse, como ejemplo, en el modelo anejo al presente Convenio. Se comunicarán, al comienzo de las hostilidades, el modelo que utilicen. Cada tarjeta de identidad se expedirá, si es posible, en dos ejemplares por lo menos, uno de los cuales obrará en poder de la Potencia de origen.</p> <p>En ningún caso se podrá privar al personal arriba mencionado de sus insignias ni de la tarjeta de identidad ni del derecho a llevar el brazal. En caso de pérdida, tendrá derecho a obtener copia de la tarjeta y nuevas insignias</p>
Comentario:		
<p>Se trata de una réplica de lo contenido en el artículo 40 del I Convenio que dispone la utilización de un brazal con el emblema y de una identificación uniforme por parte del personal sanitario permanente, el personal de las sociedades de socorro del estado parte y de los estados neutrales como medio de identificación visible y tangible para obtener la protección debida que otorga el Convenio.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
43	Señalamiento de los barcos hospitales y de las embarcaciones	<p>Los barcos y las embarcaciones mencionados en los artículos 22, 24, 25 y 27 se distinguirán de la manera siguiente:</p> <p>a) todas sus superficies exteriores serán blancas;</p> <p>b) habrá pintadas, tan grandes como sea posible, una o varias cruces rojas oscuras a cada lado del casco, así como en las superficies horizontales, de manera que se garantice la mejor visibilidad desde el aire y en el mar.</p> <p>Todos los barcos hospitales se darán a conocer izando su bandera nacional y, si pertenecen a un país neutral, la bandera de la Parte en conflicto cuya dirección hayan aceptado. En el palo mayor, deberá ondear, lo más arriba posible, una bandera blanca con una cruz roja.</p>

		<p>Los botes salvavidas de los barcos hospitales, las embarcaciones costeras de salvamento y todas las pequeñas embarcaciones que utilice el Servicio de Sanidad estarán pintados de blanco o con cruces rojas oscuras claramente visibles y se atenderán, en general, a las normas de identificación más arriba estipuladas para los barcos hospitales.</p> <p>Los barcos y las embarcaciones arriba mencionados que quieran garantizarse, de noche y en todo tiempo de visibilidad reducida, la protección a que tienen derecho, deberán tomar, con el asenso de la Parte en conflicto en cuyo poder estén, las oportunas medidas para que su pintura y sus emblemas distintivos sean suficientemente visibles.</p> <p>Los barcos hospitales que, en virtud del artículo 31, queden provisionalmente retenidos por el enemigo, deberán arriar la bandera de la Parte en conflicto a cuyo servicio estén y cuya dirección hayan aceptado.</p> <p>Si las embarcaciones costeras de salvamento continúan operando, con el asenso de la Potencia ocupante, desde una base ocupada, podrán ser autorizadas a continuar enarbolando las propias enseñas nacionales al mismo tiempo que la bandera con una cruz roja, cuando se hayan alejado de su base, con tal de que lo notifiquen previamente a todas las Partes en conflicto interesadas.</p> <p>Todas las disposiciones de este artículo relativas al emblema de la cruz roja se aplican del mismo modo a los demás emblemas mencionados en el artículo 41.</p> <p>En todo tiempo, las Partes en conflicto deberán hacer lo posible por concertar acuerdos, con miras a utilizar los métodos más modernos de que dispongan, para facilitar la identificación de los barcos y de las embarcaciones que en este artículo se mencionan</p>
--	--	---

Comentario:

Respondiendo a la naturaleza de éste Convenio, referido a la protección de las fuerzas navales, se brindan las disposiciones distintivas a seguirse por las partes en los casos en lo que deseen utilizar barcos hospitales y embarcaciones de rescate. Debiendo ser éstos blancos en su totalidad y con uno o varios emblemas sobre la embarcación lo suficientemente visibles para poder ser protegidos.

Art.	Título	Texto del Artículo
44	Limitación del empleo de los signos	Los signos distintivos a los que se refiere el artículo 43 no podrán ser empleados, tanto en tiempo de paz como en tiempo de guerra, más que para designar o para proteger a los barcos en el mismo mencionados, a reserva de los casos previstos en otro Convenio internacional o por acuerdo entre todas las Partes en conflicto interesadas

Comentario:

Se dispone que el emblema puede ser utilizado exclusivamente en los barcos designados para cumplir con funciones sanitarias a menos que existe una disposición internacional diferente o un acuerdo entre las partes en conflicto.

Art.	Título	Texto del Artículo
45	Prevención de los empleos abusivos	Las Altas Partes Contratantes cuya legislación no sea suficiente, tomarán las oportunas medidas para impedir y para reprimir, en todo tiempo, el empleo abusivo de los signos distintivos previstos en el artículo 43

Comentario:

Se trata de una réplica de lo contenido en el artículo 54 del I Convenio que dispone que los estados parte tienen la obligación de tomar las medidas necesarias para evitar los abusos al uso del emblema por parte de particulares, incluso recomendando la represión en el caso de evidenciarse tales abusos.

1.5.3. IV. Convenio de Ginebra

Art.	Título	Texto del Artículo
-------------	---------------	---------------------------

18	Protección de los hospitales	<p>En ninguna circunstancia, podrán ser objeto de ataques los hospitales civiles organizados para prestar asistencia a los heridos, a los enfermos, a los inválidos y a las parturientas; deberán ser siempre respetados y protegidos por las Partes en conflicto.</p> <p>Los Estados que sean partes en un conflicto deberán expedir, para cada hospital civil, un documento en el que conste su índole de hospital civil, y se certifique que los edificios por ellos ocupados no se utilizan con finalidad que, en el sentido del artículo 19, pueda privarlos de protección.</p> <p>Los hospitales civiles estarán señalados, si se lo autoriza el Estado, mediante el emblema previsto en el artículo 38 del Convenio de Ginebra del 12 de agosto de 1949 para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña.</p> <p>Si las exigencias militares lo permiten, las Partes en conflicto tomarán las medidas necesarias para hacer claramente visibles, a las fuerzas enemigas terrestres, aéreas y marítimas, los emblemas distintivos con los que se señalan los hospitales civiles, a fin de descartar la posibilidad de toda acción hostil.</p> <p>Por razón de los peligros que pueda presentar para los hospitales la proximidad de objetivos militares, convendrá velar por que estén lo más lejos posible de ellos</p>
Comentario:		
<p>Tomando en cuenta la naturaleza de el IV Convenio, orientado a la protección de civiles, éste artículo otorga la facultad de los hospitales civiles de utilizar el emblema con fines protectores, recomendando su construcción lejos de objetivos militares y se prohíbe su ataque por parte de las fuerzas militares.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
------	--------	--------------------

19	Cese de la protección de los hospitales	<p>La protección debida a los hospitales civiles no podrá cesar más que si éstos se utilizan para cometer, fuera de los deberes humanitarios, actos perjudiciales para el enemigo. Sin embargo, la protección sólo cesará tras una intimación que determine, en todos los casos oportunos, un plazo razonable, y que no surta efectos.</p> <p>No se considerará que es acto perjudicial el hecho de que se preste asistencia a militares heridos o enfermos en esos hospitales o que haya allí armas portátiles y municiones retiradas a esos militares y que todavía no hayan sido entregadas al servicio competente</p>
Comentario:		
La protección al hospital civil señalado con el emblema puede cesar en el caso que se realicen actos perjudiciales para el enemigo, pero no se entenderán como perjudiciales las atención a militares heridos o la existencia de armas y municiones que hayan sido retiradas a éstos soldados		

Art.	Título	Texto del Artículo
19	Personal de los hospitales	<p>Será respetado y protegido el personal regular y únicamente asignado al funcionamiento o a la administración de los hospitales civiles, incluido el encargado de la búsqueda, de la recogida, del transporte y de la asistencia de los heridos y de los enfermos civiles, de los inválidos y de las parturientas.</p> <p>En los territorios ocupados y en las zonas de operaciones militares, este personal se dará a conocer por medio de una tarjeta de identidad en la que conste el estatuto del titular, con su fotografía y con el sello de la autoridad responsable, así como, mientras esté de servicio, mediante un brazal sellado, resistente a la humedad y puesto en el brazo izquierdo. El Estado entregará este brazal, que llevará el emblema previsto en el artículo 38 del Convenio de Ginebra del 12 de agosto de 1949 para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña.</p>

		<p>Cualquier otro personal asignado al funcionamiento o a la administración de los hospitales civiles será respetado y protegido y tendrá derecho a llevar, durante el desempeño de sus funciones, el brazal como arriba se dispone y en las condiciones prescritas en el presente artículo. En su tarjeta de identidad, se especificarán las tareas de su incumbencia.</p> <p>La dirección de cada hospital civil tendrá en todo tiempo a disposición de las autoridades competentes, nacionales u ocupantes, la lista al día de su personal</p>
Comentario:		
<p>Éste artículo señala la obligatoriedad del uso del brazal con el emblema por parte del personal regular y asignado para el funcionamiento y administración de los hospitales civiles; de igual forma el personal asignado para funciones específicas en el hospital.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
21	Transportes terrestres y marítimos	<p>Los traslados de heridos y de enfermos civiles, de inválidos y de parturientas, efectuados por vía terrestre en convoyes de vehículos y en trenes-hospitales, o por vía marítima, en barcos asignados para efectuar tales traslados, serán respetados y protegidos del mismo modo que los hospitales previstos en el artículo 18, y se darán a conocer enarbolando, con autorización del Estado, el emblema distintivo previsto en el artículo 38 del Convenio de Ginebra del 12 de agosto de 1949 para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña</p>
Comentario:		
<p>Éste artículo faculta que los medios utilizados para transportar heridos civiles, sea por tierra o agua, podrán enarbolar el emblema para su protección siempre y cuando cuenten con autorización del Estado.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
-------------	---------------	---------------------------

21	Transportes aéreos	<p>Las aeronaves exclusivamente empleadas para el traslado de los heridos y de los enfermos civiles, de los inválidos y de las parturientas, o para el transporte de personal y de material sanitarios, no serán atacadas, sino que serán respetadas durante los vuelos que efectúen a altitudes, horas y según itinerarios específicamente convenidos, entre todas las Partes en conflicto interesadas.</p> <p>Podrán ir señaladas con el emblema distintivo previsto en el artículo 38 del Convenio de Ginebra del 12 de agosto de 1949 para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña.</p> <p>Salvo acuerdo en contrario, está prohibido volar sobre territorio enemigo u ocupado por el enemigo.</p> <p>Estas aeronaves deberán acatar toda orden de aterrizaje. En caso de aterrizaje impuesto de este modo, la aeronave y sus ocupantes podrán reanudar el vuelo, tras un eventual control.</p>
Comentario:		
<p>Éste artículo faculta que las aeronaves utilizadas para transportar heridos civiles, personal sanitario y material sanitario, pueden utilizar el emblema pero tomando en cuenta que no podrán volar sobre territorio enemigo u ocupado por el enemigo, a menos que exista un acuerdo previo y obedecer toda orden de aterrizaje.</p>		

1.5.4. Protocolo Adicional Primero

Art.	Título	Texto del Artículo
8	Terminología	<p>Para los efectos del presente Protocolo:</p> <p>a) se entiende por heridos y enfermos las personas, sean militares o civiles, que debido a un traumatismo, una enfermedad u otros trastornos o incapacidades de orden físico o mental, tengan necesidad de asistencia o cuidados médicos y que se abstengan de todo acto de hostilidad. Esos términos son</p>

		<p>también aplicables a las parturientas, a los recién nacidos y a otras personas que puedan estar necesitadas de asistencia o cuidados médicos inmediatos, como los inválidos y las mujeres encintas, y que se abstengan de todo acto de hostilidad;</p> <p>b) se entiende por náufragos las personas, sean militares o civiles, que se encuentren en situación de peligro en el mar o en otras aguas a consecuencia de un infortunio que las afecte o que afecte a la nave o aeronave que las transportaba, y que se abstengan de todo acto de hostilidad. Estas personas, siempre que sigan absteniéndose de todo acto de hostilidad, continuarán considerándose náufragos durante su salvamento, hasta que adquieran otro estatuto de conformidad con los Convenios o con el presente Protocolo;</p> <p>c) se entiende por personal sanitario las personas destinadas por una Parte en conflicto exclusivamente a los fines sanitarios enumerados en el apartado e), o a la administración de las unidades sanitarias o al funcionamiento o administración de los medios de transporte sanitarios. El destino a tales servicios podrá tener carácter permanente o temporal. La expresión comprende:</p> <p>i) el personal sanitario, sea militar o civil, de una Parte en conflicto, incluido el mencionado en los Convenios I y II, así como el de los organismos de protección civil;</p> <p>ii) el personal sanitario de las Sociedades nacionales de la Cruz Roja (Media Luna Roja, León y Sol Rojos) y otras sociedades nacionales voluntarias de socorro debidamente reconocidas y autorizadas por una Parte en conflicto;</p> <p>iii) el personal sanitario de las unidades o los medios de transporte sanitarios mencionados en el párrafo 2 del artículo 9;</p> <p>d) se entiende por personal religioso las personas, sean</p>
--	--	--

		<p>militares o civiles, tales como los capellanes, dedicadas exclusivamente al ejercicio de su ministerio y adscritas:</p> <p>i) a las fuerzas armadas de una Parte en conflicto,</p> <p>ii) a las unidades sanitarias o los medios de transporte sanitarios de una Parte en conflicto,</p> <p>iii) a las unidades o medios de transporte sanitarios mencionados en el párrafo 2 del artículo 9, o</p> <p>iv) a los organismos de protección civil de una Parte en conflicto.</p> <p>La adscripción del personal religioso puede tener carácter permanente o temporal, y son aplicables a ese personal las disposiciones pertinentes del apartado k);</p> <p>e) se entiende por unidades sanitarias los establecimientos y otras formaciones, militares o civiles, organizados con fines sanitarios, a saber: la búsqueda, recogida, transporte, diagnóstico o tratamiento (incluidos los primeros auxilios) de los heridos, enfermos y náufragos, así como la prevención de las enfermedades. La expresión comprende, entre otros, los hospitales y otras unidades similares, los centros de transfusión de sangre, los centros e institutos de medicina preventiva y los depósitos de material sanitario, así como los almacenes de material sanitario y de productos farmacéuticos de esas unidades. Las unidades sanitarias pueden ser fijas o móviles, permanentes o temporales;</p> <p>f) se entiende por transporte sanitario el transporte por tierra, por agua o por aire de los heridos, enfermos y náufragos, del personal sanitario o religioso o del equipo y material sanitarios protegidos por los Convenios y por el presente Protocolo;</p> <p>g) se entiende por medio de transporte sanitario todo medio de</p>
--	--	--

		<p>transporte, militar o civil, permanente o temporal, destinado exclusivamente al transporte sanitario, bajo la dirección de una autoridad competente de una Parte en conflicto;</p> <p>h) se entiende por vehículo sanitario todo medio de transporte sanitario por tierra;</p> <p>i) se entiende por buque y embarcación sanitarios todo medio de transporte sanitario por agua;</p> <p>j) se entiende por aeronave sanitaria todo medio de transporte sanitario por aire;</p> <p>k) son permanentes el personal sanitario, las unidades sanitarias y los medios de transporte sanitarios que se destinan exclusivamente a fines sanitarios por un período indeterminado. Son temporales el personal sanitario, las unidades sanitarias y los medios de transporte sanitarios que se dedican exclusivamente a fines sanitarios por períodos limitados y durante la totalidad de dichos períodos. Mientras no se especifique otra cosa, las expresiones personal sanitario, unidad sanitaria y medio de transporte sanitario abarcan el personal, las unidades y los medios de transporte sanitarios tanto permanentes como temporales;</p> <p>l) se entiende por signo distintivo la cruz roja, la media luna roja o el león y sol rojos sobre fondo blanco, cuando se utilicen para la protección de unidades y medios de transporte sanitarios y del personal sanitario y religioso, su equipo y material;</p> <p>m) se entiende por señal distintiva todo medio de señalización especificado en el Capítulo III del Anexo I del presente Protocolo y destinado exclusivamente a la identificación de las unidades y de los medios de transporte sanitarios.</p>
Comentario:		

Este artículo desarrolla los conceptos más importantes mencionados en los Convenios a manera de glosario, dando definiciones de herido, náufrago, personal sanitario, personal religioso, personal sanitario militar, transporte sanitario, medio de transporte sanitario, vehículo, buque, aeronave y en su literal "I" desarrolla el concepto de signo distintivo explicándolo como el emblema rojo sobre fondo blanco si es que son utilizados para la protección de medios de transporte, personal y material sanitario y religioso y lo distingue de señal distintiva.

Art.	Título	Texto del Artículo
18	Identificación	<p>1. Cada Parte en conflicto procurará asegurar que tanto el personal sanitario y religioso como las unidades y los medios de transporte sanitarios puedan ser identificados.</p> <p>2. Cada Parte en conflicto procurará también adoptar y aplicar métodos y procedimientos que permitan identificar las unidades y los medios de transporte sanitarios que utilicen el signo distintivo y señales distintivas.</p> <p>3. En territorio ocupado y en zonas en las que se desarrollan o es probable que se desarrollen combates, el personal sanitario civil y el personal religioso civil se darán a conocer, por regla general, por medio del signo distintivo y de una tarjeta de identidad que certifique su condición.</p> <p>4. Las unidades y los medios de transporte sanitarios serán señalados, con el consentimiento de la autoridad competente, mediante el signo distintivo. Los buques y embarcaciones a que se refiere el artículo 22 del presente Protocolo serán señalados de acuerdo con las disposiciones del II Convenio.</p> <p>5. Además del signo distintivo y de acuerdo con lo dispuesto en el Capítulo III del Anexo I del presente Protocolo, una Parte en conflicto podrá autorizar el uso de señales distintivas para identificar las unidades y los medios de transporte sanitarios. A título excepcional, en los casos particulares previstos en el Capítulo III del Anexo, los medios de transporte sanitarios</p>

		<p>podrán utilizar las señales distintivas sin exhibir el signo distintivo.</p> <p>6. La ejecución de las disposiciones de los párrafos 1 a 5 se regirá por los Capítulos I a III del Anexo I del presente Protocolo. Las señales destinadas, conforme al Capítulo III de dicho Anexo, para el uso exclusivo de las unidades y de los medios de transporte sanitarios, sólo se utilizarán, salvo lo previsto en este Capítulo, para la identificación de las unidades y de los medios de transporte sanitarios allí especificados.</p> <p>7. Este artículo no autoriza a dar al signo distintivo, en tiempo de paz, un uso más amplio que el estipulado en el artículo 44 del I Convenio.</p> <p>8. Las disposiciones de los Convenios y del presente Protocolo relativas al control del uso del signo distintivo y a la prevención y represión de su uso abusivo son aplicables a las señales distintivas.</p>
Comentario:		
<p>Se trata de un artículo de suma importancia pues especifica las condiciones de identificación necesarias para hacer efectivo el derecho a la protección que otorga el emblema cuando se lo utiliza en señales distintivas. Dispone que cada Parte en conflicto debe asegurar que el personal sanitario pueda ser identificado además de la adopción de medios para identificar unidades y transportes, teniendo especial cuidado en zonas donde exista enfrentamiento real.</p> <p>Finalmente, menciona que para la ejecución de las disposiciones se debe tomar en cuenta lo propuesto en los Anexos adjuntados al Protocolo sobre identificación y que para el control y represión del uso abusivo del emblema se tomen las normas del signo distintivo para las señales distintivas.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
38	Signos de nacionalidad	1. Queda prohibido hacer uso en un conflicto armado de las banderas o de los emblemas, insignias o uniformes militares de Estados neutrales o de otros Estados que no sean Partes en el

		<p>conflicto.</p> <p>2. Queda prohibido hacer uso de las banderas o de los emblemas, insignias o uniformes militares de Partes adversas durante los ataques, o para cubrir, favorecer, proteger u obstaculizar operaciones militares.</p> <p>3. Ninguna de las disposiciones del presente artículo o del artículo 37, párrafo 1, d), afectará a las normas existentes de derecho internacional generalmente reconocidas que sean aplicables al espionaje o al uso de la bandera en el desarrollo de los conflictos armados en el mar.</p>
Comentario:		
El artículo menciona la prohibición del mal uso de las banderas, emblemas, insignias o uniformes militares de otros Estados con fines de obtener una ventaja militar.		

Art.	Título	Texto del Artículo
85 .1 .3.f .5	Represión de las infracciones del presente Protocolo	<p>1. Las disposiciones de los Convenios relativas a la represión de las infracciones y de las infracciones graves, completadas por la presente Sección, son aplicables a la represión de las infracciones y de las infracciones graves del presente Protocolo.</p> <p>(...)</p> <p>3. Además de las infracciones graves definidas en el artículo 11, se considerarán infracciones graves del presente Protocolo los actos siguientes, cuando se cometan intencionalmente, en violación de las disposiciones pertinentes del presente Protocolo, y causen la muerte o atenten gravemente a la integridad física o a la salud;</p> <p>(...)</p> <p>f) hacer uso pérfido, en violación del artículo 37, del signo</p>

		<p>distintivo de la cruz roja, de la media luna roja o del león y sol rojos o de otros signos protectores reconocidos por los Convenios o el presente Protocolo.</p> <p>(...)</p> <p>5. Sin perjuicio de la aplicación de los Convenios y del presente Protocolo, las infracciones graves de dichos instrumentos se considerarán como crímenes de guerra.</p>
Comentario:		
<p>El artículo, de forma general, habla de la represión a las infracciones graves contempladas en los Convenios que causen muertes o atenten gravemente a la integridad física o a la salud. En lo referente al emblema, se prohíbe su uso péfido , considerado como crimen de guerra.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
85 .1 .3.f .5	Signos de nacionalidad	<p>1. Las disposiciones de los Convenios relativas a la represión de las infracciones y de las infracciones graves, completadas por la presente Sección, son aplicables a la represión de las infracciones y de las infracciones graves del presente Protocolo.</p> <p>(...)</p> <p>3. Además de las infracciones graves definidas en el artículo 11, se considerarán infracciones graves del presente Protocolo los actos siguientes, cuando se cometan intencionalmente, en violación de las disposiciones pertinentes del presente Protocolo, y causen la muerte o atenten gravemente a la integridad física o a la salud;</p> <p>(...)</p> <p>f) hacer uso péfido, en violación del artículo 37, del signo distintivo de la cruz roja, de la media luna roja o del león y sol rojos o de otros signos protectores reconocidos por los</p>

		<p>Convenios o el presente Protocolo.</p> <p>(...)</p> <p>5. Sin perjuicio de la aplicación de los Convenios y del presente Protocolo, las infracciones graves de dichos instrumentos se considerarán como crímenes de guerra.</p>
Comentario:		
<p>El artículo, de forma general, habla de la represión a las infracciones graves contempladas en los Convenios que causen muertes o atenten gravemente a la integridad física o a la salud. En lo referente al emblema, se prohíbe su uso péfido , considerado como crimen de guerra.</p>		

1.5.5. Anexo al Protocolo I

Art.	Título	Texto del Artículo
1	Tarjeta de identidad del personal sanitario y religioso, civil y permanente	<p>1. La tarjeta de identidad del personal sanitario y religioso civil y permanente, a que se refiere el párrafo 3 del artículo 18 del Protocolo debería:</p> <p>a) tener el signo distintivo y unas dimensiones que permitan llevarla en un bolsillo;</p> <p>b) ser de un material tan duradero como sea posible;</p> <p>c) estar redactada en el idioma nacional u oficial (podrían también añadirse otros idiomas);</p> <p>d) mencionar el nombre, la fecha de nacimiento del titular (o, a falta de ella, su edad en la fecha de expedición) y el número de identidad, si lo tiene;</p> <p>e) indicar en qué calidad tiene derecho el titular a la protección de los Convenios y del Protocolo;</p>

		<p>f) llevar la fotografía del titular, así como su firma o la huella dactilar del pulgar, o ambas;</p> <p>g) estar sellada y firmada por la autoridad competente;</p> <p>h) indicar las fechas de expedición y de expiración de la tarjeta.</p> <p>2. La tarjeta de identidad será uniforme en todo el territorio de cada una de las Altas Partes contratantes y, en cuanto fuere posible, del mismo tipo para todas las Partes en conflicto. Las Partes en conflicto pueden inspirarse en el modelo que, en un solo idioma, aparece en la figura 1. Al comienzo de las hostilidades, las Partes en conflicto se comunicarán un ejemplar de la tarjeta de identidad que utilicen, si tal tarjeta difiere del modelo de la figura 1. La tarjeta de identidad se extenderá, si fuese posible, por duplicado, debiendo quedar uno de los ejemplares en poder de la autoridad que la expida, la cual debería mantener un control de las tarjetas expedidas.</p> <p>3. En ninguna circunstancia se podrá privar de la tarjeta de identidad al personal sanitario y religioso civil y permanente. En caso de pérdida de una tarjeta, el titular tendrá derecho a obtener un duplicado.</p>
Comentario:		
<p>Ésta primera disposición explica las características que debe tener la tarjeta de identidad personal que debe portar el personal sanitario y religioso en general como un mecanismo para obtener la protección prevista en el convenio. Se dispone que la tarjeta debe tener el emblema sobre ella.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
2	Tarjeta de identidad del personal sanitario y religioso,	1. La tarjeta de identidad para el personal sanitario y religioso civil y temporal debería ser, en lo posible, similar a la prevista en el artículo 1 del presente Reglamento. Las Partes en conflicto pueden inspirarse en el modelo de la figura 1.

	civil y temporal	2. Cuando las circunstancias impidan expedir al personal sanitario y religioso civil y temporal, tarjetas de identidad similares a la descrita en el artículo 1 del presente Reglamento, podrá proveerse a ese personal de un certificado firmado por la autoridad competente, en el que conste que la persona a la que se expide está adscrita a un servicio en calidad de personal temporal, indicando, si es posible, el tiempo que estará adscrita al servicio y el derecho del titular a ostentar el signo distintivo. Ese certificado debe indicar el nombre y la fecha de nacimiento del titular (o a falta de esa fecha, su edad en la fecha de expedición del certificado), la función del titular y el número de identidad, si lo tiene. Llevará la firma del interesado o la huella dactilar del pulgar, o ambas.
Comentario:		
Éste artículo dispone que se debe utilizar el mismo formato de identificación, en la medida de lo posible, para el personal temporal.		

Art.	Título	Texto del Artículo
3	Forma y naturaleza	<p>1. El signo distintivo (rojo sobre fondo blanco) será tan grande como las circunstancias lo justifiquen. Las Altas Partes contratantes pueden inspirarse para la forma de la cruz, la media luna y el león y sol en los modelos que aparecen en la figura 2.</p> <p>2. De noche o cuando la visibilidad sea escasa, el signo distintivo podrá estar alumbrado o iluminado; podrá estar hecho también con materiales que permitan su reconocimiento gracias a medios técnicos de detección.</p>
Comentario:		
El artículo explica que el emblema siempre será de color rojo y ubicado sobre un fondo blanco, respecto de las dimensiones, debe ser lo más grande posible según las circunstancias concretas. En la noche podrá estar iluminado o puede fabricarse con material que permitan su detección.		

Art.	Título	Texto del Artículo
4	Uso	<p>1. El signo distintivo se colocará, siempre que sea factible, sobre una superficie plana o en banderas que resulten visibles desde todas las direcciones posibles y desde la mayor distancia posible.</p> <p>2. Sin perjuicio de las instrucciones de la autoridad competente, el personal sanitario y religioso que desempeñe sus funciones en el campo de batalla, irá provisto, en la medida de lo posible, del signo distintivo en el tocado y vestimenta.</p>
Comentario:		
Para mayor efectividad en la visualización del emblema, el artículo dispone que se utilicen superficies planas o banderas visibles en cualquier dirección. De igual forma, el personal sanitario que asista directamente en el campo de batalla, debe utilizar el emblema como parte de la vestimenta.		

Art.	Título	Texto del Artículo
5	Uso facultativo	<p>1. A reserva de lo dispuesto en el artículo 6 del presente Reglamento, las señales previstas en el presente Capítulo para el uso exclusivo de las unidades y los medios de transporte sanitarios no se emplearán para ningún otro fin. El empleo de todas las señales a que se refiere el presente Capítulo es facultativo.</p> <p>2. Las aeronaves sanitarias temporales que, bien por falta de tiempo o por razón de sus características, no puedan ser marcadas con el signo distintivo, podrán usar las señales distintivas autorizadas por este Capítulo. El método de señalización más eficaz de una aeronave sanitaria para su identificación y reconocimiento es, sin embargo, el uso de una señal visual, sea el signo distintivo o la señal luminosa descrita en el artículo 6, o ambos, complementados por las demás señales a que se refieren los artículos 7 y 8 del presente Reglamento.</p>
Comentario:		

Además del emblema, las señales distintivas, sirven como un medio de identificación de medios de transporte, pero deben ser utilizadas únicamente con ese fin. En el caso de aeronaves sanitarias que se utilicen de forma temporal, si no es posible marcarlas con el emblema, las señales distintivas son una forma alternativa de identificación.

Art.	Título	Texto del Artículo
6	Señal luminosa	<p>1. Las aeronaves sanitarias debieran estar equipadas con las luces la señal luminosa consistente en una luz azul con destellos. Ninguna otra aeronave utilizará esta señal. El color azul que se recomienda se representa con la utilización de las siguientes coordenadas tricromáticas:</p> <p>límite de los verdes, $y = 0,065 + 0,805 x$;</p> <p>límite de los blancos, $y = 0,400 - x$;</p> <p>límite de los púrpura, $x = 0,133 + 0,600 y$.</p> <p>La frecuencia de destellos que se recomienda para la luz azul es de 60 a 100 destellos por minuto.</p> <p>2. Las aeronaves sanitarias debieran estar equipadas con las luces necesarias para que las señales resulten visibles en todas las direcciones posibles.</p> <p>3. A falta de acuerdo especial entre las Partes en conflicto que reserve el uso de la luz azul con destellos para la identificación de los vehículos, buques y embarcaciones sanitarios, no estará prohibida su utilización por otros vehículos o embarcaciones.</p>
Comentario:		
Como una forma de reforzar la identificación de aeronaves sanitarias, se dispone la utilización de una luz azul con destellos y el artículo menciona las especificaciones técnicas a tomarse en consideración.		

Art.	Título	Texto del Artículo
14	Tarjeta de identidad	<p>1. La tarjeta de identidad del personal de los servicios de protección civil prevista en el párrafo 3 del artículo 66 del Protocolo se rige por las normas pertinentes del artículo 1 de este Reglamento.</p> <p>2. La tarjeta de identidad del personal de protección civil puede ajustarse al modelo que se indica en la figura 3.</p> <p>3. Si el personal de protección civil está autorizado a llevar armas ligeras individuales, se debería hacer mención de ello en la tarjeta de identidad.</p>
Comentario:		
<p>Para proteger a los civiles, es posible dotarles de una identificación pero ésta no utilizará el emblema, sino el signo distintivo internacional de protección civil, que consiste en un triángulo equilátero azul sobre fondo de color naranja.</p>		

1.5.6. Protocolo Adicional II

Art.	Título	Texto del Artículo
12	Signo Distintivo	Bajo la dirección de la autoridad competente de que se trate, el signo distintivo de la cruz roja, de la media luna roja o del león y sol rojos sobre fondo blanco será ostentado tanto por el personal sanitario y religioso como por las unidades y los medios de transporte sanitarios. Dicho signo deberá respetarse en toda circunstancia. No deberá ser utilizado indebidamente.
Comentario:		
<p>Siendo el protocolo que hace referencia a los Conflictos Armados No internacionales, recuerda la importancia del respeto al emblema, que podrá ser utilizado por personal sanitario, religioso y los medios de transporte sanitarios.</p>		

1.5.7. Protocolo Adicional III

Art.	Título	Texto del Artículo
-------------	---------------	---------------------------

2	Signos Distintivos	<p>1. En el presente Protocolo se reconoce un signo distintivo adicional, además de los signos distintivos de los Convenios de Ginebra y para los mismos usos. Todos los signos distintivos tienen el mismo estatus.</p> <p>2. Este signo distintivo adicional, conformado por un marco rojo cuadrado sobre fondo blanco, colocado sobre uno de sus vértices, se avendrá con la ilustración que figura en el Anexo al presente Protocolo. En el presente Protocolo se denomina este signo distintivo como el "emblema del tercer Protocolo".</p> <p>3. Las condiciones para el empleo y el respeto del emblema del tercer Protocolo son idénticas a las que son estipuladas para los signos distintivos en los Convenios de Ginebra y, cuando sea aplicable, en los Protocolos adicionales de 1977.</p> <p>4. Los servicios sanitarios y el personal religioso de las fuerzas armadas de las Altas Partes Contratantes pueden emplear temporalmente cualquier signo distintivo mencionado en el párrafo 1 del presente artículo, sin perjuicio de sus emblemas usuales, si este empleo puede potenciar su protección.</p>
Comentario:		
<p>Éste tercer protocolo fue creado específicamente con la finalidad de aprobar un nuevo emblema. En éste artículo se equiparan los efectos jurídicos del nuevo emblema a los reconocidos previamente, se explica la grafía del mismo que será conformado por un marco rojo cuadrado sobre fondo blanco, colocado sobre uno de sus vértices.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
3	Uso indicativo del emblema del tercer Protocolo	<p>1. Las Sociedades Nacionales de aquellas Altas Partes Contratantes que decidan emplear el emblema del tercer Protocolo, empleando el emblema de conformidad con la respectiva legislación nacional, podrán incorporar al mismo, con fines indicativos:</p> <p>a) uno de los signos distintivos reconocidos en los Convenios de</p>

		<p>Ginebra o una combinación de esos emblemas, o</p> <p>b) otro emblema que una Alta Parte Contratante haya empleado efectivamente y que haya sido objeto de una comunicación a las otras Altas Partes Contratantes y al Comité Internacional de la Cruz Roja a través del depositario antes de la aprobación del presente Protocolo. La incorporación deberá avenirse con la ilustración contenida en el Anexo al presente Protocolo.</p> <p>2. La Sociedad Nacional que decida incorporar al emblema del tercer Protocolo otro emblema, de conformidad con el primer párrafo del presente artículo, podrá emplear, de conformidad con la respectiva legislación nacional, la denominación de ese emblema y ostentarlo en el territorio nacional.</p> <p>3. Excepcionalmente, de conformidad con la respectiva legislación nacional y para facilitar su labor, las Sociedades Nacionales podrán hacer uso provisionalmente del signo distintivo mencionado en el artículo 2 del presente Protocolo.</p> <p>4. El presente artículo no afecta al estatus jurídico de los signos distintivos reconocidos en los Convenios de Ginebra y en el presente Protocolo ni tampoco al estatus jurídico de cualquier signo particular cuando se incorpore con fines indicativos, de conformidad con el primer párrafo del presente artículo.</p>
Comentario:		
<p>Éste artículo explica el uso indicativo que puede dársele al nuevo emblema si las Altas Partes Contratantes así lo desean y además señala que tal disposición no afecta el estatus jurídico de los signos distintivos reconocidos en los Convenios de Ginebra.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
4	El Comité Internacional de la Cruz Roja y la Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, así como su personal debidamente autorizado, podrán	El Comité Internacional de la Cruz Roja y la Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, así como su personal debidamente autorizado, podrán

	Cruz Roja y la Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja	emplear, en circunstancias excepcionales y para facilitar su labor, el signo distintivo mencionado en el artículo 2 del presente Protocolo.
Comentario:		
Se autoriza el uso del nuevo emblema al personal autorizado del Comité Internacional de la Cruz Roja y la Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja		

Art.	Título	Texto del Artículo
5	Misiones efectuadas bajo los auspicios de las Naciones Unidas	Los servicios sanitarios y el personal religioso que participan en operaciones auspiciadas por las Naciones Unidas podrán emplear, con el consentimiento de los Estados participantes, uno de los signos distintivos mencionados en los artículos 1 y 2.
Comentario:		
Se autoriza el uso del nuevo emblema al personal sanitario y religioso que participan en operaciones auspiciadas por las Naciones Unidas.		

Art.	Título	Texto del Artículo
6	Prevención y represión de empleos abusivos	1. Las disposiciones de los Convenios de Ginebra y, cuando sea aplicable, de los Protocolos adicionales de 1977 que rigen la prevención y la represión de los empleos abusivos de los signos distintivos se aplicarán de manera idéntica al emblema del tercer Protocolo. En particular, las Altas Partes Contratantes tomarán las medidas necesarias para prevenir y reprimir, en todas las circunstancias, todo empleo abusivo de los signos distintivos

		<p>mencionados en los artículos 1 y 2 y de sus denominaciones, incluidos el uso pérfido y el empleo de cualquier signo o denominación que constituya una imitación de los mismos.</p> <p>2. No obstante el párrafo primero del presente artículo, las Altas Partes Contratantes podrán permitir a anteriores usuarios del emblema del tercer Protocolo –o de todo signo que constituya una imitación de éste– a que prosigan tal uso, debiendo entenderse que tal uso no se considerará, en tiempo de guerra, como tendente a conferir la protección de los Convenios de Ginebra y, cuando sea aplicable, de los Protocolos adicionales de 1977 y debiendo entenderse que los derechos a tal uso hayan sido adquiridos antes de la aprobación del presente Protocolo.</p>
Comentario:		
<p>En éste artículo se hace extensiva la vigencia de las disposiciones de los Convenios de Ginebra y de los Protocolos adicionales de 1977 que rigen la prevención y la represión de los empleos abusivos de los otros signos distintivos, para el nuevo emblema. De igual forma se señala que si el Estado Parte ha otorgado derechos previamente a otros usuarios, puede permitir su uso sin que estos devengan en derechos de protección en caso de in conflicto armado.</p>		

Art.	Título	Texto del Artículo
7	Difusión	<p>Las Altas Partes Contratantes se comprometen a difundir lo más ampliamente posible en el respectivo país, tanto en tiempo de paz como en tiempo de conflicto armado, las disposiciones del presente Protocolo, y en particular a incorporar su enseñanza en los respectivos programas de instrucción militar y a alentar su enseñanza entre la población civil, para que los miembros de las fuerzas armadas y la población civil conozcan este instrumento.</p>
Comentario:		
<p>Se genera un compromiso de los Estados de difundir las disposiciones contenidas en el Protocolo e incluso la necesidad de incluirlo en la malla de formación militar, ésta difusión no se limita a los tiempos de conflicto sino que debe aprovecharse los</p>		

tiempos de paz para preparar a la población.

CAPÍTULO II: LA PROTECCIÓN AL EMBLEMA EN TIEMPOS DE PAZ

Luego de analizar la normativa que respalda la utilización del emblema en tiempos de conflicto armado, observando la gran cantidad de normas internacionales que se han dispuesto para evitar su mal uso, es necesario estudiar también el caso de Estados en los cuales no existe un escenario de conflicto armado, pero a pesar de aquello, cuenta con una Sociedad Nacional que realiza diversas actividades que buscan cumplir con el mandato de aliviar el sufrimiento humano, en donde éste se encuentre.

2.1. Problemática Vigente

Tomando en cuenta el reconocimiento universal de los emblemas de la Cruz Roja, de la Media Luna Roja y ahora del Cristal Rojo como símbolos de protección y de neutralidad en situaciones de conflicto, es fundamental que su uso no sea indiscriminado en tiempos de paz, justamente por mantener esa garantía de actuar bajo principios humanitarios en caso de que se presentare un conflicto. De esa lógica, se han creado también mecanismos jurídicos para proteger al emblema en tiempos de paz, que por razones prácticas ya no competen a la esfera del Derecho Internacional sino que dependerán directamente de las políticas de cada Estado, que de inicio, adquirió el compromiso internacional de proteger el emblema y de establecer mecanismos efectivos para asegurar su respeto en el territorio de su jurisdicción.

Son muchos los Estados en los que, por décadas, no ha existido un conflicto armado de cualquier tipo y en los que el emblema, por razones de asociación, se ha empezado a identificar con atención pre hospitalaria, primeros auxilios e incluso farmacología. Ésa realidad, sin duda evidente en casi la mayoría de Estados, ha causado que en el imaginario popular se pierda el principal significado del emblema y su importancia al momento de ser una herramienta de protección que salva vidas. Ante ésta realidad, los estatutos del Movimiento reconocen el compromiso de las Sociedades Nacionales de colaborar con el gobierno para proteger el emblema en el numeral segundo del tercer artículo del Reglamento del uso del Emblema que dice:

“2. Cada una en su país, las Sociedades Nacionales son organizaciones nacionales autónomas que proporcionan un marco indispensable para la actividad de sus voluntarios y sus colaboradores. Contribuyen, con los poderes públicos, a prevenir

las enfermedades, a mejorar la salud y a aliviar el sufrimientos humano mediante sus programas a favor de la comunidad, en ámbitos como la educación y el bienestar social.

Organizan, con las autoridades públicas, los socorros de urgencia y otros servicios a favor de las víctimas de los conflictos armados, de conformidad con los Convenios de Ginebra, así como a favor de las víctimas de catástrofes naturales y de otras situaciones de urgencia que requieran su asistencia.

Difunden y ayudan al respectivo Gobierno a difundir el derecho internacional humanitario y toman iniciativas éste respecto. Difunden los principios e ideales del Movimiento y ayudan a los Gobiernos que también los difunden. Colaboran asimismo con su gobierno para hacer respetar el derecho internacional humanitario y para lograr la protección de los emblemas distintivos reconocidos en los Convenios de Ginebra y en sus Protocolos Adicionales (el subrayado es mío)”⁶⁴

Así, se reviste de importancia toda acción que pueda lograrse para evitar el mal uso del emblema. Varias Sociedades Nacionales han tenido éxito respecto de ésta colaboración, entendiendo las normas que amparan su actuar en defensa del signo distintivo y sobretodo asumiendo tales acciones como una responsabilidad porque el emblema no pertenece a la Sociedad Nacional, sino que es el Estado quien autoriza su uso exclusivo a la Sociedad Nacional respectiva, y por esto, debe colaborar a la supervisión del uso indebido del emblema.

Es importante señalar que los mecanismos para lograr la protección varían según el Estado involucrado. Tenemos el caso del Reino Unido en el que existe una normativa específica y aplicable y que es analizado por Michael A. Meyer en uno de sus artículos publicados para el CICR: “*En el Reino Unido, el uso de los emblemas y de los símbolos de la cruz roja y de la media luna roja está regulado por la Ley de 1957 relativa a los Convenios de Ginebra (párrafo 6). Contrariamente a lo que sucede en muchos otros Estados donde un simple Ministerio o un funcionario se encarga de estos asuntos, en el Reino Unido es el Ministerio de Defensa el que controla el uso de los emblemas y el Ministerio de Industria y Comercio el que regula el uso de los símbolos que, por su parecido con estos emblemas, podrían llegar a confundirse.*”⁶⁵.

Éste ejemplo evidencia la intervención del Estado en colaboración con la Sociedad Nacional para evitar el uso indebido del emblema. Se entiende que la mayoría de los casos en los que los particulares utilizan el emblema sin autorización es por fines

⁶⁴ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Estatutos del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, Aprobados por la XXV Conferencia Internacional de la Cruz Roja en Ginebra el mes de octubre de 1986, modificados en 1995 y en 2006.* [en línea]. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/statutes-movement-220506.htm>

⁶⁵ Michael A Meyer. *Protección de los emblemas en tiempo de paz: La experiencia de la Cruz Roja Británica* [en línea]. Suiza. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/5tdlzn.htm>

comerciales y suelen estar relacionados con el ámbito de la salud en todos sus aspectos y en algunos casos menores, utilizados con fines artísticos pero que podrían perjudicar la imagen de la sociedad nacional. En ese sentido y acorde a los principios a los que responden las sociedades nacionales, cuando existen uno de estos casos, no se inician directamente acciones administrativas o judiciales; se procede de forma diplomática en el sentido de realizar un acercamiento con la persona o entidad que ha cometido la infracción, recordándole las restricciones que regulan el uso del emblema, el daño que podría causar su empleo abusivo y las sanciones aplicables por la infracción.

En el mismo artículo, Meyer señala que *“En la mayoría de los casos, el autor de la infracción contesta inmediatamente, disculpándose por haber empleado el emblema sin autorización, alegando que desconocía las restricciones por lo que atañe al uso del símbolo o emblema, proponiendo medidas para rectificar y expresando el deseo de que se acepte la explicación dada, lo que habitualmente se hace. Casi siempre se da al autor de la infracción un plazo razonable para que se deshaga de aquellos objetos en los que figure el signo no autorizado, incluso mediante su venta progresiva, con la condición de que garantice por escrito no volver a usar, en el futuro, el símbolo o emblema sin autorización.”*⁶⁶. Es muy probable que las personas que utilizan el emblema sin autorización lo hagan por desconocimiento de la norma o incluso por no existir mecanismos para una efectiva sanción. De todas maneras, en el caso de que la carta no produzca efecto alguno, deben prevverse mecanismos coactivos porque sino el emblema no se encontraría realmente protegido.

Continuando con el caso del Reino Unido, cuando el diálogo no es suficiente, se procede de la siguiente forma: *“(…) nuestra Sociedad Nacional solicitará al Ministerio competente que considere la posibilidad de escribir una carta al autor de la infracción. Si se escribe dicha carta, el funcionario explicará que utilizar el emblema o símbolo sin previa autorización del Ministerio competente es una infracción penal y que, al no haberse concedido dicha autorización, el caso se remitirá al Ministerio Público.”*⁶⁷. Como vemos, el involucrar al Estado y su poder coactivo permite que las personas cuya actitud no es conforme a lo que señalan las normas sea sancionada y en muchos casos, no basta con la amenaza de sanción sino que resulta necesario tomarse medidas para cesar la violación: *“El funcionario puede exigir también que, hasta que no se haya remitido un formulario de autorización y hasta que el Gobierno no haya dado el permiso, no se vuelva a emplear el símbolo o emblema. El Ministerio Público solicitará entonces a la Policía que*

⁶⁶ Ibídem

⁶⁷ Ibídem

*consiga pruebas y ello puede dar lugar a la intervención de testigos. Una vez obtenidas dichas pruebas, el Ministerio Público decidirá si procesa o no, basándose en los criterios siguientes: si ha habido infracción o no; si hay posibilidades de condena y si el proceso es de interés público.*⁶⁸.

Los mecanismo jurídicos para obtener una protección real y efectiva para el emblema no dejan de ser aún un tema en discusión, porque a pesar de que existan normas jurídicas que reafirman el compromiso de evitar el uso indebido, los mecanismo estructurados para que realmente se puedan iniciar acciones jurídicas es poco visible en los países signatarios de los Convenios de Ginebra. Además, en su artículo, Meyer señala lo siguiente: *“La principal dificultad consiste en que no hay disposición alguna que permita incoar una acción judicial inmediata, a fin de evitar o hacer cesar el uso indebido del emblema o símbolo. Esto hace que, poco a poco, se pierda el respeto al emblema, se debilite el poder del derecho y se permita el empleo abusivo del emblema o símbolo”*⁶⁹. Éste vacío se agrava considerando que en muchos de los casos, las sanciones previstas no cuantifican el real daño que implica utilizar el emblema sin autorización, que va más allá de un perjuicio meramente económico: *“Por otra parte, el enunciado de la ley es ambiguo; las penas son inadecuadas y las indemnizaciones ineficaces. Según la ley, la Cruz Roja Británica no tiene la capacidad jurídica explícita para interponer una acción”*⁷⁰.

Cuando se carece de un mecanismo legal eficaz y la protección es meramente de tipo administrativo, en muchos de los casos para hacer valer el derecho de la Sociedad Nacional, se depende únicamente de la voluntad política de los funcionarios a cargo, la cual puede ser variable y genera una eminente vacío que respalda el uso irresponsable del emblema por parte de particulares. De igual forma, en el caso británico han existido procesos emblemáticos que han permitido que los jueces se manifiesten al respecto de las normas aplicables y dan cuenta de la falta de claridad respecto del papel que juegan las Sociedades Nacionales en la protección del emblema lo cual es otro obstáculo para poder cumplir lo que mandan los Convenios: *“Por último, al explicar su decisión de condenar al director del periódico «Tribune» por utilizar sin autorización el emblema de la cruz roja, el juez demostró que la verdadera situación del emblema no estaba del todo clara. Afirmó que, hasta cierto punto, la finalidad principal de la acción y de la Cruz Roja Británica era proteger a la Sociedad Nacional contra futuras violaciones de la Ley de*

⁶⁸ Ibídem

⁶⁹ Ibídem

⁷⁰ Ibídem

*1957 relativa a los Convenios de Ginebra, cuya intención es, al menos indirectamente, salvaguardar la independencia y la imparcialidad de la Sociedad Nacional*⁷¹

Así, se vuelve necesario determinar normativas que puedan hacer efectiva la protección al emblema a través de disposiciones mucho más concretas, señalando competencia, procedimiento, plazos, términos, sanciones y demás elementos que hagan obediencia del compromiso adquirido por el Estado al ser parte de los Convenios de Ginebra.

2.2. Uso del Emblema en Tiempos de Paz

Una vez planteada la problemática que representa la utilización del emblema por parte de personas no autorizadas, es necesario establecer los límites a este uso en el contexto de la mayoría de Sociedades Nacionales, que actúan en medio de largos períodos de paz, alejados de los conflictos armados de cualquier clase.

Muchos de los principios que sustentan al Derecho Internacional Humanitario, se asientan en el respeto al emblema y a los límites en la utilización del mismo. Esta abrumadora efectividad del signo trajo consigo una popularidad aprovechable en contextos que contradictoriamente ponen en riesgo los principios que inicialmente se trataron de proteger con su creación. Ante esta realidad, las normas jurídicas deben responder al cuestionamiento principal de una posible ampliación en la utilización del emblema, cuyo punto conflictivo es la determinación de, si esa diversificación aumenta los riesgos de su mal utilización o aumenta los beneficios que podrían obtener posibles sujetos de protección en el Derecho Internacional Humanitario.

El marco general aplicable a la utilización del emblema lo hemos abordado en el capítulo anterior, que debe ser comprendido en su totalidad previo a una posible ampliación o diversificación de los usos del emblema. Se debe hacer énfasis en la comprensión del emblema como un medio práctico para aliviar el sufrimiento humano causado a las víctimas posibles de un conflicto armado. El mecanismo utilizado para cumplir dicho objetivo es la identificación de las personas a cargo del socorro, como de los bienes con fines sanitarios e inmuebles donde se preste atención médica, en ese sentido, su funcionalidad es directamente proporcional a su capacidad de salvar vidas y en términos prácticos, los abusos en su uso son causa de una disminución de la autoridad del emblema y en consecuencia, de la protección debida que emana de las disposiciones legales previamente analizadas.

⁷¹ *Ibídem*

La mayoría de normas relacionadas al emblema, contenidas principalmente en los Convenios de Ginebra, tienen una limitación en su aplicabilidad. Dicha limitación se refiere a uno de los principios que permiten, irónicamente, una efectiva vigencia de las demás normas humanitarias y es que pueden ser invocadas únicamente en el contexto de un Conflicto Armado; así, no limita ni sanciona su abuso en tiempos de paz.

Se señaló previamente que en el artículo 44 del I Convenio de 1949, se prevén dos usos al emblema: a título protector cuando éste es la manifestación visible del resguardo debido a personas o a bienes para lo cual los usuarios deben estar autorizados por el Estado y sólo puede ser utilizado para actividades sanitarias y a título indicativo para mostrar que una persona o una cosa está relacionada con la Institución de la Cruz Roja siempre y cuando este uso se avenga con la legislación nacional y que sólo cubra actividades de conformidad con los principios de la Cruz Roja.

Ahora, en la práctica existen otros usos que responden a la realidad de las diversas actividades y servicios que prestan las Sociedades Nacionales. Haciendo extensivo lo señalado en los Convenios, las Sociedades Nacionales utilizan el emblema a título indicativo también en tiempos de paz. El artículo 44 del I Convenio señala una situación en la que si las actividades de paz prosiguen en tiempo de guerra *‘las condiciones del empleo del emblema deberán ser tales que éste no pueda considerarse como tendente a conferir la protección del Convenio’*⁷² es decir, que no debe confundirse jamás con el uso protector y deja abierta la puerta su utilización en un escenario fuera del conflicto, pero bajo ciertos parámetros. Para esto se señala que el emblema debe ser de pequeñas dimensiones y no puede utilizarse como brazalete o pintarse en los techos; esto con la finalidad de evitar cualquier confusión en caso de conflicto y también porque resultaría poco práctico remover todos los emblemas en el caso que se desate un conflicto.

Si bien, queda determinado que para el uso indicativo el tamaño del emblema debe ser de pequeñas dimensiones, en tiempo de paz pueden observarse ciertas disposiciones diferentes. El Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales, mencionado anteriormente, contiene también disposiciones prácticas y técnicas de la utilización que puede darse al emblema; por ejemplo, en el comentario a su artículo 4, señala que no debe excluirse la utilización de un emblema en grandes dimensiones cuando tienen lugar acontecimientos en los que resulta importante identificar rápidamente a los socorristas. Así mismo, el artículo 13

⁷² Artículo 44 del I. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña, 1949

permite que, tras la autorización pertinente por parte del Estado, se utilice un emblema en grandes dimensiones sobre las unidades y los medios de transporte que se haya determinado, vayan a prestar servicios sanitarios en caso de conflicto armado; como vemos, no se trata del uso protector del emblema sino únicamente de una preparación de los medios que cuando se desate un conflicto armado, estarían autorizados a enarbolar el emblema a título protector.

Cuando éste conflicto armado efectivamente se produzca y siempre que la legislación interna lo autorice, las Sociedades Nacionales pueden continuar utilizando el emblema a título indicativo en actividades propias de su gestión pero nunca para colaborar con los servicios sanitarios oficiales. La protección en casos de guerra no se otorga a las Sociedades Nacionales por derecho propio pues éste derecho recae únicamente sobre su personal cuando colabora con el servicio sanitario militar, quedando sometido a las leyes y normas militares y cuando trabaje exclusivamente en hospitales o servicios sanitarios civiles.⁷³

Como norma general se entiende que en tiempos de paz o de guerra, la utilización del emblema requiere irrestrictamente de la anuencia del Estado. Fuera de ésta autorización, la utilización del emblema queda excluida para cualquier usuario. Sería únicamente viable una utilización del emblema sin autorización del Estado por razones de eminente necesidad, como cuando la capacidad de control del Estado se vea afectada por la gravedad del conflicto, sea éste interno o internacional, pues se ha visto que en muchos escenarios de guerra que el Gobierno puede perder las herramientas para tomar decisiones de su competencia e incluso las Sociedades Nacionales suelen quedar como las únicas entidades capaces de brindar servicios sanitarios, lo que obligaría a actuar motivado por la iniciativa y sin poder solicitar la autorización requerida en circunstancias normales.

Existe una discusión sobre el papel que juega el Estado respecto de la autorización del uso del emblema en situaciones prácticas, sea en tiempos de paz y guerra, éste análisis nos permitirá determinar la verdadera necesidad de intervención del Estado para evitar que el emblema sea mal utilizado.

⁷³ En el Protocolo I se extiende la protección en favor de todo el personal sanitario de las Sociedades Nacionales de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, de las demás sociedades nacionales de socorro voluntarias debidamente reconocidas y autorizadas y de los hospitales y del material sanitario administrado por dichas Sociedades. Dicho uso ampliado del emblema debe ser debidamente reconocido y autorizado por las Autoridades.

Por un lado, si no fuese necesaria la autorización del Estado, se amplía el ámbito de utilización del emblema y en consecuencia el número de socorristas que pueden beneficiarse de su protección, multiplicando así el número de víctimas salvadas. Además, se responsabiliza más a las Sociedades Nacionales y se incrementa su capacidad de acción, en concordancia con el principio de Independencia; incluso se puede evitar que se paralicen sus actividades si el Estado se ha debilitado al punto en el que no pueda autorizar ni controlar lo que haga la Sociedad Nacional.

Por otro lado, es notorio que toda ampliación del derecho al uso del emblema aumenta los abusos posibles, perjudicando a los que ya tenían inicialmente derecho a la protección. Además, la participación de los estados en la autorización para el uso del emblema fortalece no sólo la aplicación de las normas sobre el tema, que fueron producto de largos procesos de negociación, sino que evita que los estados dejen de responsabilizarse del control y sanción de los abusos; por último, se limita a que la autorización de uso recaiga únicamente sobre la sociedad nacional respectiva, evitando que organizaciones que no están obligadas a respetar los Principios Fundamentales de la Cruz Roja exijan el derecho.

Ante estos dos escenarios, es clave reconocer que una correcta interpretación de las normas, traducida en disposiciones claras que procuren un equilibrio entre mayor independencia de utilización del emblema por parte de las Sociedades Nacionales y un control efectivo del abuso, es el camino más beneficioso para que la discusión encuentre respuesta. Se tiene el antecedente de los Protocolos adicionales que permiten que las autoridades den a las Sociedades Nacionales mayores facultades sobre el emblema sin perder su responsabilidad de control y sin haber generado necesariamente más campo al abuso.

En una situación en la que el estado no se encuentre en un conflicto armado pero tenga que enfrentar disturbios internos y la Sociedad Nacional pueda intervenir, se vuelve fundamental determinar los parámetros en la utilización del emblema para evitar abusos y confusiones que podría generar respecto de la aplicación del Derecho Internacional Humanitario en general. Es evidente que las Sociedades Nacionales desearían poder utilizar el emblema a título protector en tales situaciones pero esto generaría una discusión respecto del umbral de aplicación del DIH, totalmente estéril para éste análisis, y por lo que debe ser examinado desde un punto de vista práctico, respecto de los límites aplicables en éstos casos y tomando en cuenta que al no ser un conflicto armado, sólo

son aplicables las normas previstas para tiempos de paz, que en el caso de utilización de un emblema «protector» fuera de conflictos armados no está prevista en ningún caso.

La discusión se extiende nuevamente a la posibilidad de ampliar las normas relativas al uso del emblema, considerando que las Sociedades Nacionales en la práctica ven como su personal sanitario carece de visibilidad suficiente y cualquier acción humanitaria se ve limitada al no ser reconocidos por la policía o los amotinados. Está claro que las Sociedades Nacionales no pueden aspirar a que su personal sea puesto bajo la protección de los Convenios sin encontrarse en un conflicto armado, lo que buscan en realidad, es la autorización para utilizar el emblema en dimensiones considerables y así lograr ser claramente identificables y beneficiarse en consecuencia de una protección que viene a ser más práctica que jurídica.

El obstáculo para hacer esto posible es la misma norma sobre el uso del emblema, que entendida en un sentido restrictivo no aceptaría su uso fuera de las *dimensiones relativamente pequeñas*, por lo que debe centrarse el análisis en el uso del emblema con fines indicativos pero en grandes dimensiones. Los Convenios dejan la puerta abierta para que el uso de emblemas de grandes dimensiones en tiempo de paz sea autorizado según la legislación nacional o en su defecto lo prohíba del todo.

El Reglamento sobre el uso del emblema, realiza una invitación a las Sociedades Nacionales a utilizarlo en pequeñas dimensiones, justamente por la posibilidad de que en el caso de un conflicto armado, se generen confusiones. En ese sentido, se trata de una invitación y no de una determinación imperativa, que encuentra su justificación en evitar posteriores acciones costosas e inoportunas por parte de las Sociedades Nacionales cuando se vean obligadas a eliminar, borrar o repintar espacios marcados con el emblema. Ésta invitación, no pudo volverse una disposición, justamente porque en ciertas circunstancias en las que la Sociedad Nacional se encuentre actuando en la asistencia a víctimas o requiera brindar mayor protección a su personal humanitario, pueda ser determinante el uso de un emblema en grandes dimensiones, incluso sin estar en el escenario de un conflicto armado. Si bien el artículo 44 de la I Convención no realiza excepciones ni diferenciaciones al respecto del tamaño, el Reglamento ha sido menos riguroso en éste aspecto, justamente para que el temor de un futuro riesgo de confusión, no pese más que el espíritu mismo de toda norma humanitaria, que es salvar y proteger las vidas humanas.

Las sociedades nacionales, tienen de hecho, una relación con el emblema muy difícil de distinguir en el imaginario popular, respecto de su finalidad. En naciones en las que no

han ocurrido situaciones de conflicto armado en los términos de las Convenciones pero que de todas maneras han acogido a una Cruz Roja o Media Luna Roja, es más indeterminado aún el efecto en la utilización del emblema y es por esto que el respeto a éste signo indicativo, que en muchos de los casos va más allá de que pudieren lograr los compromisos internacionales adquiridos por los Estados parte, se forjará más bien según la percepción que tengan los habitantes sobre las actuaciones de la Sociedad Nacional correspondiente.

Así, aunque el derecho internacional humanitario no prevea la utilización del emblema a título protector en período de disturbios interiores y de tensiones internas, es necesario observar las consideraciones analizadas. Si la regla general nos dictamina que cuando se lo utiliza a título indicativo, el emblema debe ser de pequeñas dimensiones para evitar la confusión en período de conflicto armado (para evitar la molestia de modificar emblemas si en el futuro se generan hostilidades), es posible que en tiempo de paz, se lo utilice en grandes dimensiones a título indicativo, sin que por ello se esté violando la norma, violación que sería únicamente fundada si existiese una prohibición expresa en la legislación nacional. Es decir, que en una situación de violencia en el contexto de un disturbio o conflicto interno, la sociedad nacional podría prestar sus servicios de socorro, utilizando el emblema en grandes dimensiones con fines indicativos y que aunque esto su vez pueda generar una condición de protección, no implicaría violación alguna.

2.3. Situación Jurídica de los Organismos Ajenos a la Cruz Roja

Como es natural dentro de la dinámica propia del ser humano, el espíritu humanitario no podía concentrarse únicamente en los miembros de una organización internacional específica, lo que en términos prácticos quiere decir, la aparición evidente y predecible de otros organismos voluntarios que quisieran hacer su parte en el complejo escenario de la guerra. En éste punto debemos considerar la posibilidad de la utilización del emblema por una entidad que no sea una sociedad nacional, sea en tiempos de paz o en tiempos de conflicto pues, para cada caso, existirá una determinación específica y diferenciada; la motivación en el uso del emblema como sus limitaciones serán distintas si se trata de tiempos de paz o no.

En el caso de organizaciones que buscaban brindar su asistencia humanitaria en situaciones de conflicto, la gran mayoría grupos de médicos voluntarios, existen varias consideraciones que deben ser analizadas. Esto porque el diseño de los convenios de Ginebra se ajusta a una realidad de 1949, quedando limitada a éste fenómeno que no

ocurrió sino hasta los conflictos armados desencadenados a partir de 1970. Tales organizaciones enfrentaron varias limitaciones por no encontrarse protegidas por el Derecho Internacional Humanitario, por lo que en la práctica, se generó un abuso del emblema de la Cruz Roja que les significó seguridad y acceso a las víctimas en inicio pero que demostró que el emblema por sí sólo no es suficiente garantía para actuar en una situación de conflicto.

Ésta realidad nos lleva a un análisis de los límites necesarios para controlar el abuso en la utilización del emblema por entidades ajenas a la cruz roja y a su vez, determinar en esos mismos límites, la forma en que éstas entidades (cuyo objetivo es en origen el mismo que el del Movimiento de la Cruz Roja) podrían, dentro de los límites del derecho de la guerra, beneficiarse.

2.3.1. En tiempos de conflicto armado

En primer lugar haremos un análisis de los mecanismos de protección al emblema previstos en el Derecho Internacional Humanitaria para estos casos, en situaciones de conflicto armado sea internacional o no internacional, para luego distinguir de los alcances y limitaciones que tiene esta protección en un contexto de paz.

Existe un principio general de protección al personal sanitario contenido en el Convenio I en su artículo 18, como en el artículo 16 del Protocolo Adicional I y el artículo 10 del Protocolo Adicional II, indicando que no se debe perturbar o peor aún condenar a una persona por el hecho de haber prestado asistencia; esto, respondiendo a la naturaleza cambiante de los medios y métodos de hacer la guerra, las personas que participan en las funciones de alivio y socorro a los heridos es diversa, por lo que su condición de agentes humanitarios se ve extendida logrando una protección de toda la misión médica e incluso a quienes participan por iniciativa propia. De éste análisis podemos inferir que existe una protección por parte del Derecho Internacional Humanitario para organismos ajenos a la Cruz Roja pero como se detalló en la descripción de la problemática, es insuficiente para lograr la protección debida, que se acerca más a su ideal cuando se utiliza el emblema.

Recordemos que el emblema ofrece protección en varios escenarios y de varias maneras:

Si se trata de un Conflicto Armado Internacional, la normativa autoriza a ostentar el emblema a varias categorías como lo señala el Convenio I en los artículo 24 al 27, en el

Convenio IV en los artículos del 18 al 20 y en el Protocolo I en los artículos 12, 15, 62 y 64. Estas categorías son:

- El personal sanitario destinado exclusivamente a las labores sanitarias;
- El personal militar temporalmente encargado de las labores sanitarias;
- El personal sanitario de la Sociedad Nacional de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja de una de las partes en conflicto y el personal de otras sociedades de socorro voluntarias, reconocidas por su Gobierno como auxiliares de los servicios sanitarios de sus fuerzas armadas y que están bajo control de las autoridades.
- El personal de los organismos internacionales de la Cruz Roja;
- El personal de las Sociedades Nacionales de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja de los Estados neutrales y de otros Estados que no son partes en el conflicto y el personal de otras sociedades de socorro voluntarias reconocidas por esos Estados como auxiliares de los servicios sanitarios de las fuerzas armadas y que están bajo control de las autoridades de una de las partes en conflicto.
- El personal sanitario de los organismos de protección civil;
- El personal de los hospitales civiles debidamente reconocido y autorizado.

En el caso de los organismos ajenos a la Cruz Roja, los artículos mencionados, al enumerar las categorías, lo hacen imponiendo condiciones que deben ser tomadas en consideración para que el uso sea legítimo en el caso de un conflicto armado: deben estar reconocidas como auxiliares de los servicios sanitarios de su Estado de origen, efectuar exclusivamente actividades sanitarias, contar con autorización de su país de origen para poder intervenir y actuar bajo el control de las autoridades de una de las partes en conflicto.

De esta forma se limitó la protección a estos organismos con la finalidad de evitar que el emblema pueda ser utilizado libremente, menospreciando su valor protector. Así, aunque existe una posibilidad de beneficiarse de la protección del emblema, en la práctica difícilmente ha sido posible por la dificultad de reunir todos los requisitos por parte de los organismos.

En tiempos de un Conflicto Armado No Internacional, la situación se complica aún más pues en general, las normas de Derecho Internacional Humanitario aplicables a estos casos no son del todo claras además de ser limitadas en su interpretación y aplicación.

El instrumento aplicable a estos casos, que es el Protocolo II, contiene dos disposiciones importantes, en el artículo 9 se desarrolla el principio fundamental de la protección del

personal sanitario y religioso durante éste tipo de conflictos y en el artículo 12 se confirma el derecho a utilizar el emblema, pero la normativa se queda escasa ante la realidad al no determinar puntualmente, como hacen los convenios, las categorías que pueden beneficiarse de su uso. Por tanto, existe un vacío jurídico respecto de éste punto pero que se ha subsanado parcialmente con la práctica y la intervención doctrinaria del CICR que ha permitido el reconocimiento de los Estados para que se admita el uso del emblema a título protector durante éste tipo de conflictos por parte de organismos ajenos a la Cruz Roja, pero con una fuerte limitación, solo es aplicable para organismos locales.

La complejidad de éste tipo de conflictos se ha adelantado a las normas jurídicas existentes y en consecuencia se utilizan criterios apegados más bien a la experiencia y al sentido común, por esto, la protección se limita a organismos de socorro locales, ajenos a la cruz roja y no es aplicable a organismos extranjeros por una razón práctica: evitar que un grupo no gubernamental extranjero sea reconocido por una de las facciones en conflicto y no por la parte “oficial”. Además no deja de ser un riesgo éste reconocimiento parcial por la parte “rebelde” en vista de que si bien un organismo sanitario puede trabajar en el territorio controlado por ellos sin la autorización del Gobierno legal, es posible que se capture a un miembro de éste organismo pero que ha entrado en el país sin el acuerdo de ese Gobierno, y se le condene según las normas internas por entrada ilegal en su territorio.

En ese sentido, los organismos locales deben también reunir un mínimo de requisitos: el organismo debe ser una sociedad de socorro voluntaria, dedicada exclusivamente a esos fines, debe estar reconocida como auxiliar de los servicios sanitarios de la parte gubernamental o de las otras partes en conflicto y que realice su labor bajo el control de alguna de las dos. Si es la parte no gubernamental la que ejerce el control sobre el organismo voluntario, por difícil que parezca, es necesario que adopte medidas para evitar el mal uso del emblema por parte de estos organismos locales, si esto no sucede, podría considerarse como una violación al Derecho Internacional Humanitario.

Finalmente, existen organismos ajenos a la Cruz Roja que participan sin tener autorización alguna, quedando expuestos a las condiciones hostiles de la guerra. Ante esto, podemos mencionar al I Convenio que dice:

“La autoridad militar podrá recurrir a la caridad de los habitantes para que, bajo su dirección, recojan y asistan gratuitamente a los heridos y a los enfermos, otorgando a las personas que hayan respondido a este llamamiento la protección y las facilidades oportunas. En caso de que la Parte adversaria llegue a tomar o a recuperar el control de la región, deberá mantener, con respecto a esas personas, la misma protección y las mismas facilidades.

La autoridad militar debe permitir a los habitantes y a las sociedades de socorro, incluso en las regiones invadidas u ocupadas, recoger y asistir espontáneamente a los heridos o a los enfermos, sea cual fuere su nacionalidad.

La población civil debe respetar a estos heridos y a estos enfermos y, en particular, abstenerse de todo acto de violencia contra ellos. Nadie podrá ser molestado o condenado por el hecho de haber prestado asistencia a heridos o a enfermos.

Las disposiciones del presente artículo no eximen a la Potencia ocupante de las obligaciones de su incumbencia, en lo sanitario y en lo moral, con respecto a los heridos y a los enfermos.”⁷⁴

Disposiciones similares se encuentran en el artículo 16 del Protocolo I y 10 del Protocolo II y que evidentemente buscan brindar protección a quienes por iniciativa propia cumplen funciones sanitarias, pero que no cuentan con autorización de portar el emblema. Los miembros de estos organismo de socorro no autorizados, no pueden ser perseguidos por el sólo hecho de haber ayudado a víctimas y heridos pero lamentablemente, al carecer de autorización para utilizar el emblema, se enfrentan a persecuciones por parte de los estados por razones migratorias o incluso por relacionarlos con actividades de espionaje.

Se debe mencionar un grupo de organismos con características particulares que se incluye en éste grupo; existen organizaciones privadas constituidas específicamente para brindar servicios de todo tipo durante un conflicto armado. Aunque su motivación principal es económica, éstas empresas terminan desempeñando actividades militares y de seguridad que eran exclusivas de los Estados, inclusive la de prestar asistencia sanitaria, por lo que inevitablemente se ponen en contacto con las personas protegidas por el Derecho Internacional Humanitario.

En el Documento de Montreux⁷⁵ define el concepto de las empresas militares y de seguridad privadas (EMP-ESP) durante los conflictos armados de la siguiente manera:

“Las ‘EMSP’, como quiera que se describan a sí mismas, son entidades comerciales privadas que prestan servicios militares y/o de seguridad. Los servicios militares y/o de seguridad incluyen, en particular, los servicios de guardia armada y de protección de personas y objetos, como convoyes, edificios y otros lugares; el mantenimiento y la explotación de sistemas armamentísticos; la custodia de prisioneros; y el asesoramiento o la capacitación de las fuerzas y el personal de

⁷⁴ Artículo 18 del I. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña, 1949

⁷⁵ Se trata de un documento intergubernamental, firmado en Montreux – Suiza el 17 de Septiembre de 2008, que busca promover el cumplimiento de las normas del Derecho Internacional Humanitario y el Derecho Internacional de los Derechos Humanos cuando una Empresa Militar de Seguridad Privada (EMSP) preste sus servicios en un conflicto armado. Al no ser un documento jurídicamente vinculante, antes que disposiciones, se compone de un conjunto de recomendaciones respecto de las obligaciones internacionales de los estados cuando se vinculan con éste tipo de empresas y propone buenas prácticas al momento de tomar contacto con personas protegidas. Fue iniciativa del CICR junto con el Gobierno de Suiza y actualmente se han adherido al mismo 41 Estados, el Ecuador lo hizo el 12 de Febrero de 2009.

En ese sentido, la relación que ahora van a tener con el Derecho de la Guerra es inminente y debemos determinar si el personal, las unidades y los medios de transporte de las EMP-ESP están autorizados a utilizar el emblema a título protector. Hemos analizado ya la pertinencia y los requisitos para poder gozar de dicha protección, y cabe en los casos en los que se trate de una sociedad de socorro voluntaria, cuya calidad no se ve afectada en el caso que el personal de dichas sociedades reciba una remuneración, siempre y cuando la sociedad persiga fines exclusivamente humanitarios. En el caso de las EMP-ESP's, aunque en algunos casos pueda prestar servicios sanitarios, al tratarse de entidades comerciales privadas, su objeto resulta incompatible con la definición de una sociedad de socorro. Las EMP-ESP se rigen por el beneficio económico, no tienen un carácter esencialmente humanitario y difícilmente se las puede considerar imparciales.

2.3.2. En tiempos de paz

Ahora, comprendido el espectro de protección que se da a la utilización del emblema y las limitaciones en su uso existentes en tiempos de conflicto armado, es conveniente precisar lo que sucede con el emblema en tiempos de paz en el caso de los organismos ajenos a la Cruz Roja. Existen varias consideraciones que tomar en cuenta antes de determinar quiénes tienen o no derecho a utilizar el emblema en tiempos de paz. En términos generales, no existe motivación alguna para la utilización del emblema por parte de entidades privadas en tiempos de paz, pero en la práctica existe un sinnúmero de circunstancias en las que se identifica la utilización del emblema como consecuencia de los cambios en la realidad que se sobrepone a las normas jurídicas existentes

Como se señaló anteriormente, de conformidad con el párrafo 4 del artículo 44 del Convenio I y el Reglamento (Artículos 22 y 23) sobre el uso del emblema, las ambulancias y los puestos de socorro de terceros pueden utilizar el emblema, siempre que cumplan ciertas condiciones:

- El emblema se puede emplear solamente como medida excepcional
- Dicho uso debe avenirse con la legislación nacional
- Dicho uso está subordinado a la autorización expresa de la Sociedad Nacional

⁷⁶ Documento de Montreux sobre las obligaciones jurídicas internacionales pertinentes y las buenas prácticas de los Estados en lo que respecta a las operaciones de las empresas militares y de seguridad privadas durante los conflictos armados, Montreux, 17 de septiembre de 2008.

- Las ambulancias y los puestos de socorro deben utilizarse exclusivamente para la asistencia gratuita de enfermos y heridos
- El uso está permitido solamente en tiempo de paz.

En el caso de que existan normas internas para éste respecto, el papel de la Sociedad Nacional es fundamental porque debería ser éste quien otorgue la autorización para cada caso, incluso para evitar confusiones especialmente con los locales y los bienes de la Sociedad Nacional. Respondiendo a la normativa internacional y a los Estatutos del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja esta autorización sólo la puede conceder la Sociedad Nacional a través de sus máximas autoridades; éste derecho no lo poseen las demás sociedades de socorro reconocidas por el Estado, ni el mismo Estado; se trata además, de un derecho indelegable.

El derecho a autorizar el uso del emblema implica la responsabilidad de ejercer un control sobre éste y es en este punto que la legislación nacional juega un papel importante ya que la Sociedad Nacional se ajusta a las normas internas para su existencia. En el Reglamento sobre el uso del emblema se dispone que *“la Sociedad Nacional sólo dará esta autorización a cambio del derecho a controlar habitualmente el uso que se haga del emblema. Además, se reservará el derecho a retirar la autorización en todo tiempo, con efecto inmediato”*⁷⁷. De igual forma, las normas internas que deseen regular este respecto, deben contener todas las condiciones enumeradas en el artículo 44, párrafo 4 de la Convención I, ya que la legislación no puede por sí sola permitir el uso del emblema en ambulancias y puestos de socorro de terceros.

Además hay otras consideraciones que deben observarse para que las Sociedades Nacionales otorguen una autorización para el uso de su emblema; debe asegurarse que los terceros prestan asistencia sin discriminación, en especial por motivos de nacionalidad, raza, religión, clase social u opinión política y también verificar que su personal no participa en hostilidades ni en controversias de índole política, racial, religiosa o ideológica. Se debe evitar cualquier posible confusión en el público entre tales ambulancias y puestos de socorro y los de la Sociedad Nacional, además de lograr acuerdos de ser posible legalizados en donde se incluya el compromiso de respetar las normas que regulan el uso del emblema; especialmente la distinción entre uso protector y uso con fines de identificación.

Por otro lado, los puestos de socorro autorizados para utilizar el emblema deben ser

⁷⁷ Artículo 22 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

utilizados exclusivamente por los enfermos y heridos, y deben prestar un servicio gratuito ya que es la única forma de proteger la noción que se trata de afincar con el emblema. En el momento en que se exija un costo por estos servicios o se vendan los medicamentos se atenta contra los principios del Movimiento y se debe retirar la autorización. En términos reales, muchos servicios médicos privados y estatales que utilizan el emblema en tiempos de paz, reciben un rubro por la asistencia que prestan, por lo que en varios estados la Sociedad Nacional se flexibiliza sobre ésta disposición, ya que lo que se busca es difundir la idea de la atención humanitaria gratuita en caso de conflicto armado.

Se debe hacer énfasis en que este uso del emblema sólo es lícito en tiempo de paz. En el caso de que un país sea parte en un conflicto, estos signos deben desaparecer de todo su territorio; esta es la razón por la que, aunque en tiempos de paz pueda parecer inofensivo el uso indiscriminado del emblema por personas no autorizadas, en el caso de un conflicto armado, este uso indiscriminado tenga consecuencias que repercutan en la correcta aplicación del Derecho Internacional Humanitario, especialmente por el carácter de inmunidad que otorga el emblema a personas, bienes e inmuebles.

CAPÍTULO III: LOS MECANISMOS DE PROTECCIÓN AL EMBLEMA

Una vez explicado el contexto general del uso del emblema en tiempos de paz, podemos analizar la situación real del mismo respecto de quienes utilizan el emblema e intervienen con derecho y sin él en el contexto práctico.

3.1. Limitaciones prácticas en la utilización del Emblema

3.1.1. El Estado

Los Estados, por razones propias de su mandato, tienen potestades que pueden poner en riesgo el correcto uso del emblema en situaciones de paz. Un ejemplo de esto son las normativas respecto a la señalética, que si bien es potestad del estado normar lo referente a la utilización de signos para identificar bienes, inmuebles y demás objetos, dicha potestad podría entrar en conflicto con la necesidad de mantener al emblema de la Cruz Roja en el status que requiere para cumplir con sus fines en el caso de un conflicto armado.

El artículo Convenio IV dispone que en todos los casos, para tener derecho a ostentar el emblema (sea en tiempo de paz o durante un conflicto armado), los hospitales civiles deben cumplir las siguientes condiciones:

- El hospital debe estar *“organizado para prestar asistencia a los heridos, a los enfermos, a los inválidos y a las parturientas”*⁷⁸
- Debe contar con certificado expedido por la autoridad en el que se le reconozca tal condición previamente.
- Los hospitales civiles reconocidos estarán señalados con el emblema, *“pero sólo si se lo autoriza el Estado”*⁷⁹

Es decir que los hospitales no cuentan con una autorización automática para utilizar el emblema, requieren que la autoridad estatal competente se pronuncie sobre su señalización.

⁷⁸ Artículo 18 del I. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña, 1949

⁷⁹ Ibídem

En el contexto práctico en cambio, tenemos las disposiciones contenidas en la Convención de 1968 sobre la Señalización Vial⁸⁰, especialmente a lo que respecta a las señales de hospitales y puestos de socorro, que entran en frontal contradicción con las normas internacionales relativas al uso del emblema porque no se cumple el propósito de la señalización de los hospitales civiles. Éstos pueden utilizar el emblema en tiempo de paz, para ser identificables desde el principio de un conflicto armado, como una medida provisoria y bajo las condiciones que hemos señalado.

En la Convención de 1968 sobre la Señalización Vial se disponen dos señales para indicar la dirección de los hospitales civiles, una “H” mayúscula blanca sobre fondo azul:



y una cama blanca y una cruz roja sobre fondo azul :



Se permite además elegir entre tres señales diferentes para indicar un puesto de socorro: *“una cruz roja sobre fondo blanco (señal F,1a), una media luna roja sobre fondo blanco (señal F,1b) y un león y un sol rojos sobre fondo blanco (señal F,1c).”*⁸³ Que son evidentemente los emblemas reconocidos en los Convenios de Ginebra.

En consecuencia, ésta Convención debería ser modificada ya que faculta al Estado a

⁸⁰ La Convención de las Naciones Unidas sobre la Señalización Vial fue firmada en Viena el 8 de Noviembre de 1968, como un esfuerzo de los Estados por alcanzar la necesaria uniformidad de las señales y símbolos viales para facilitar la circulación internacional por vías públicas terrestres para aumentar su seguridad. Ecuador forma parte de dicha Convención.

⁸¹ Señal E,13a de la Parte I del Anexo 2 de de la Convención de las Naciones Unidas sobre la Señalización Vial de 1968

⁸² Señal E,13b de la Parte I del Anexo 2 de la Convención de las Naciones Unidas sobre la Señalización Vial de 1968

⁸³ Sección F “Símbolos PUESTOS DE SOCORRO” de la Parte I del Anexo 2 de la Convención de las Naciones Unidas sobre la Señalización Vial de 1968

utilizar indistintamente el emblema de la Cruz Roja con fines de señalización vial de hospitales o en su defecto desarrollar normativa interna que limite el uso de ésta señalética a las figuras que no involucren emblemas del Movimiento. El Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja ha recomendado que en lugar de su emblema para estos fines, se utilice únicamente la letra mayúscula “H” sobre un fondo de otro color que no sea el blanco.⁸⁴

Esta recomendación apunta sobre todo a lo dispuesto respecto de la señalización vial que indica en qué dirección se encuentran los hospitales civiles, cuya intencionalidad es importante pero no debería prevalecer sobre el interés de no confundir a la población. Si bien el Convenio IV no especifica si esta señal también está permitida en tiempo de paz, se trata de una situación discutible; la señalización de los hospitales civiles se vuelve fundamental en tiempo de guerra ya que en ese momento dicha señalética tendrá significación jurídica.⁸⁵ De todas maneras, atendiendo a consideraciones prácticas, no hay razón para que un Estado cuya obligación está también en la prevención constante, no señale los hospitales en tiempo de paz. El problema aparece con la proliferación incontrolada de signos de la Cruz Roja, por esto es importante recordar que la señalización de hospitales debe ser realizada con autorización del Estado.

La determinación final que debe constar en la legislación interna tendrá que considerar la relación que existe entre la importancia de identificar fácilmente a los hospitales si se diera un conflicto armado, con el riesgo de que sean confundibles con instalaciones de la Sociedad Nacional. En términos generales, en tiempo de paz no es recomendable identificar los hospitales civiles con el emblema, por el riesgo de crear confusión entre el público. Esto no significa que los hospitales civiles no puedan tomar medidas para identificarse desde el inicio de un conflicto armado (por ejemplo, colocando en sus fachadas banderas de gran tamaño en las que figure el emblema)⁸⁶

El Convenio I abre la posibilidad para que el emblema sea utilizado en tiempos de paz, dice:

“Excepcionalmente, según la legislación nacional y con la autorización expresa de una de las Sociedades Nacionales de la Cruz Roja (Media Luna Roja, León y Sol Rojos), se podrá hacer uso del emblema del Convenio en tiempo de paz, para señalar los vehículos utilizados, como ambulancias, y para marcar la ubicación de los puestos

⁸⁴ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Estudio sobre el uso del emblema. Cuestiones operaciones, comerciales y no operaciones* [en línea]. Suiza, 2012. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/p4057.pdf>

⁸⁵ *Ibidem*

⁸⁶ *Ibidem*

de socorro exclusivamente reservados para la asistencia gratuita a heridos o a enfermos.”⁸⁷

Tomando en cuenta éste artículo y haciendo extensivo el análisis precedente sobre hospitales, podemos aplicarlo también en la utilización del emblema para puestos de primeros auxilios, es decir, siempre que cumplan con éstas condiciones, como en todos los casos:

- El emblema sólo se utilizará como medida excepcional
- Su uso se avendrá a la legislación nacional
- El uso estará sujeto a la autorización expresa de la Sociedad Nacional
- Se utilizarán exclusivamente para los enfermos y heridos, y la asistencia será gratuita
- El uso del emblema sólo será admisible en tiempo de paz

Así, utilizar el emblema en las señales de tráfico para indicar la ubicación de los puestos de socorro como se establece también en la Convención de 1968 sobre la Señalización Vial se contrapone a las normas de la Convención I. Ante ésta situación existe la iniciativa de la Unión Europea de identificación de puestos de primeros auxilios con una cruz blanca sobre fondo verde, reconocida oficialmente por varios estados como en Norteamérica y Australia. Éstas iniciativas ayudan al cumplimiento cabal de las normas humanitarias además que contribuyen para terminar con la errónea percepción de que el emblema del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja es el símbolo oficial de primeros auxilios, por el contrario, se debe lograr preservar la singularidad del emblema como símbolo de neutralidad y protección.

3.1.2. Personas Jurídicas Privadas

Respecto de las personas jurídicas privadas que desean utilizar el emblema en tiempos de paz, existe una restricción mucho más concreta, no pueden hacerlo a menos que excepcionalmente tengan algún tipo de relación, acuerdo o convenio con la Sociedad Nacional. El Convenio I establece que:

“El empleo por particulares, sociedades o casas comerciales públicas o privadas, que no sean las que tienen derecho en virtud del presente Convenio, del emblema o de la denominación de ‘cruz roja’ o de ‘cruz de Ginebra’, así como de cualquier otro signo o de cualquier otra denominación que sea una imitación, está prohibido en todo tiempo, sea cual fuere la finalidad de tal empleo y cualquiera que haya podido ser la

⁸⁷ Artículo 44 del I. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña, 1949

fecha anterior de adopción.”⁸⁸

Aunque la norma del Convenio es tajante, cada vez son más las alianzas entre las Sociedades Nacionales y el sector privado, principalmente con el objetivo de obtener fondos para las actividades que no puede financiar por su cuenta, por lo que se ha establecido un margen de posibilidad en la que el emblema juega un papel importante. En principio, la autorización para la utilización del logotipo es muy limitada, el Reglamento sobre el uso del emblema se prohíbe a las Sociedades Nacionales a que autoricen a las empresas a reproducir el emblema en los artículos que ponen a la venta *“porque éstos están a menudo concebidos para durar mucho tiempo y, además, la Sociedad Nacional no tiene control sobre su utilización”⁸⁹*. El envoltorio o la etiqueta forman parte del artículo puesto en venta, por lo que se prohíbe a las Sociedades Nacionales autorizar la reproducción de sus logotipos en los envoltorios o etiquetas de los artículos distribuidos o puestos en venta por las empresas asociadas.

Sin embargo existen excepciones a la regla general, observando lo dispuesto en el mismo Reglamento que dice q será posible la autorización siempre y cuando:

- Se evite toda confusión en el público entre las actividades o la calidad de los productos de la empresa comercial, por un lado, y el emblema o la Sociedad Nacional, por otro;
- La campaña debe estar relacionada con una acción particular y, por regla general, debe ser limitada en el
- tiempo y el espacio
- La empresa comercial no debe ejercer en ningún caso actividades que estén en contradicción con los objetivos y los Principios del Movimiento o que puedan prestarse a controversia en la opinión pública;
- La Sociedad Nacional se reserva el derecho de anular en todo momento, y en un plazo muy breve, el contrato que la vincula a la empresa, en el caso de que las actividades de la empresa comprometan el respeto y el prestigio debidos al emblema
- La Sociedad Nacional debe obtener con la campaña un importante beneficio material o financiero, sin poner en peligro, no obstante, la independencia de la Sociedad

⁸⁸ Artículo 53 del I. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña, 1949

⁸⁹ Artículo 23 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

- El contrato entre la Sociedad Nacional y la empresa debe concertarse por escrito
- Ese contrato debe ser aprobado por los órganos directivos de la Sociedad Nacional

De igual manera, en la Resolución 10 del Consejo de Delegados de 2005⁹⁰, se incluye un Anexo llamado: “Disposiciones de fondo de la Política del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja para las asociaciones con empresas” en las que se determinan varias recomendaciones:

- Las Sociedades Nacionales nunca pueden autorizar a las empresas asociadas a colocar el emblema a título protector, es decir, sin un texto que lo acompañe.
- Las Sociedades Nacionales pueden autorizar a una empresa asociada a colocar su logotipo en los objetos que pone en venta o distribuye sin que lo acompañe el logotipo de la Sociedad Nacional, siempre y cuando la mención sea discreta y no se preste a confusiones innecesarias.
- Las Sociedades Nacionales pueden autorizar a una empresa asociada a colocar el logotipo de la Sociedad Nacional en el material publicitario del asociado (carteles, folletos, anuncios en los medios de comunicación o en sitios web, etc.) solo *“con la mayor circunspección y siempre y cuando se acompañe el emblema de una explicación clara en cuanto a la prestación que se brinda a la Sociedad”*
- En su sitio web, una Sociedad Nacional puede hacer figurar el logotipo de las principales empresas que la apoyan (a efectos de reconocer un apoyo muy importante), pero la colocación del logotipo y del nombre de la empresa debe estar relacionada con una actividad particular y ser limitada en el tiempo y evidentemente la empresa en ningún caso debe emprender actividades que estén en contradicción con los objetivos y los Principios Fundamentales
- Se puede autorizar el uso del logotipo en el sitio web de la empresa que la apoya, con fines promocionales de la empresa cumpliendo también condiciones similares a los casos anteriores.

3.1.3. Personas Jurídicas Adscritas a la Sociedad Nacional

Finalmente, en el caso de las personas jurídicas comerciales adscritas a la Sociedad Nacional, es decir, las entidades jurídicas separadas de la Sociedad Nacional, pero

⁹⁰ Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *Resoluciones del Consejo de Delegados, Seúl 2005*. [en línea]. Suiza, 2006. Disponible en web: http://www.icrc.org/spa/assets/files/other/cod-resolutions_2005_sp.pdf

perteneciente o administrada por ella, a quien se destinan los beneficios y donde debe ser el principal accionista, el uso del logotipo se encuentra legitimado en el Reglamento ya que la Sociedad Nacional puede utilizar el emblema y su nombre “*para difundir el derecho internacional humanitario y los Principios Fundamentales del Movimiento o recaudar fondos en los límites de los artículos 2 a 5 del Reglamento*”⁹¹

Como es obvio, una compañía relacionada jurídicamente con la Sociedad Nacional y cuyo único fin es recaudar fondos para apoyar su labor, nunca partirá de una posición más desfavorable que una organización totalmente independiente. Por lo tanto, se puede autorizar a utilizar su logotipo siempre y cuando se observe los parámetros mínimos⁹²: ésta no debe realizar en ningún caso actividades que sean incompatibles con los objetivos y los Principios Fundamentales del Movimiento, debe respetar los principios del DIH; y debe observar las normas de derechos humanos internacionalmente reconocidas, principalmente la Declaración Universal de los Derechos Humanos de 1948, la Declaración relativa a los principios y derechos fundamentales en el trabajo de 1998, la Convención sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación Racial de 1965 y la Convención sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación contra la Mujer de 1979.

De todas maneras se debe tener siempre en cuenta que las ventas de objetos o servicios por la Sociedad Nacional no deben ser más representativas de su labor que sus actividades sociales y humanitarias, esto para evitar que en la sociedad exista una percepción equivocada de la naturaleza de la Sociedad Nacional. No obstante, en el caso Ecuatoriano existe una real confusión respecto de la labor principal de la Sociedad Nacional y de su función humanitaria: Cruz Vital es la empresa comercial adscrita a la Sociedad Nacional, a cargo de la comercialización de productos sanguíneos, pero la comercialización de éstos productos es en muchos de los casos más representativo que la labor principal de Cruz Roja Ecuatoriana. Aquí se evidencia la necesidad de la aplicación rigurosa de la normativa que protege al emblema.

3.1.4. Patrocinio de Equipos Jurídicos:

Continuando con el análisis, en la práctica, es importante que las Sociedades Nacionales encuentren maneras de recaudar fondos y promocionar sus actividades. En muchos

⁹¹ Artículo 23 del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales

⁹² Comité Internacional de la Cruz Roja. *Estudio sobre el uso del emblema. Cuestiones operaciones, comerciales y no operaciones* [en línea]. Suiza, 2012. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/p4057.pdf>

estados existe una estrecha relación entre los eventos deportivos y la prestación de primeros auxilios⁹³ por lo que, en algunos casos, las Sociedades Nacionales han establecido asociaciones con equipos deportivos. En estos casos, las recomendaciones contenidas en la “*Política del Movimiento para las asociaciones con empresas*”⁹⁴ señalan lo siguiente:

- Los equipos deportivos que han establecido una asociación con una Sociedad Nacional nunca deben ostentar el emblema de grandes dimensiones y deberá ir acompañado de un texto corto en el que se explica en qué consiste el patrocinio.
- Si una Sociedad Nacional decide autorizar a equipos deportivos a ostentar su logotipo con fines promocionales o de recaudación de fondos, es necesario que el patrocinio no comprometa en ningún caso la neutralidad y la independencia de la Sociedad Nacional.
- El comportamiento del equipo no debe empañar en ningún caso el prestigio del emblema ni reducir el respeto debido al mismo.
- El logotipo debe estar claramente separado de los otros logotipos en las camisetas del equipo, para evitar cualquier confusión.
- El logotipo se utiliza exclusivamente en las camisetas que llevan los jugadores y no en las camisetas que están a la venta del público.

3.1.5. Registro de Organizaciones Privadas:

Es posible que una organización privada intente ingresar en un Estado parte utilizando los nombres y signos distintivos del Movimiento Internacional de la Cruz Roja. Esta situación infringe las normas por las que se rige el uso del nombre y del emblema, así como el Principio de Unidad, y por lo tanto está prohibida. Incumbe, a las autoridades del Estado la responsabilidad de velar por el debido respeto de las normas que regulan el uso del emblema y la Sociedad Nacional tiene que cooperar con ellas.

Se han dado en la práctica casos de registro de los elementos del Movimiento en un Estado en el que ya existía una Sociedad Nacional reconocida. El Registro se daba en varios niveles según el ordenamiento jurídico del Estado Parte⁹⁵; por ejemplo, se registraba el emblema como logotipo, se le constituía como una sociedad civil, como una

⁹³ *Ibíd*em

⁹⁴ Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *Resoluciones del Consejo de Delegados, Seúl 2005*. [en línea]. Suiza, 2006. Disponible en web: http://www.icrc.org/spa/assets/files/other/cod-resolutions_2005_sp.pdf

⁹⁵ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Estudio sobre el uso del emblema. Cuestiones operaciones, comerciales y no operaciones* [en línea]. Suiza, 2012. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/p4057.pdf>

empresa benéfica, como una asociación de derecho privada o como una organización no gubernamental.

Si esto llegase a ocurrir, la Sociedad Nacional, de la mano de las autoridades nacionales debe realizar las gestiones correspondientes para que se respete la normativa humanitaria, lo que en el caso ecuatoriano se ve limitado en una parte al no existir una mecanismo jurídico efectivo para limitar violaciones a lo contenido en el Convenio respecto del uso del emblema en tiempos de paz.

Se debe tomar en cuenta que la mayoría de estados posee una dependencia técnica de registros de marcas y demás creaciones de propiedad intelectual y que sería el órgano competente para resolver la controversia inicialmente. Aunque los emblemas en general tienen un reconocimiento particular en la legislación relacionada con la Propiedad Intelectual⁹⁶, muchas Sociedades Nacionales han optado por utilizar el logotipo con fines marcarios como una forma de asegurar la protección estatal de los productos y servicios que comercializan para recoger fondos. En el caso ecuatoriano, el logotipo y nombre “Cruz Roja Ecuatoriana”, están registrados como Marca de Servicios en el órgano competente que es el Instituto Ecuatoriano de Propiedad Intelectual (IEPI).

De todas maneras ésta protección se limita a la utilización sin autorización del logotipo y no hace referencia a las violaciones al Derecho Internacional Humanitario que implica el mal uso o uso abusivo del emblema. Por ésta razón es que se recomienda que los estados cuente con una Ley especializada en el uso del emblema en tiempos de paz para evitar que éstas violaciones queden impunes por vacíos jurídicos y además se asegure a la Sociedad Nacional respectiva los medios para controlar éstos abusos que van más allá del ámbito de la Propiedad Inmaterial.

Como se mencionó anteriormente, el Convenio I, en su artículo 53 contiene una prohibición expresa para los particulares en la utilización del emblema y las denominaciones del Movimiento. En el artículo 54 del se agrega que *“las Altas Partes Contratantes cuya legislación ya no sea suficiente tomarán las oportunas medidas para impedir y reprimir, en todo tiempo, los abusos a que se refiere el artículo 53”*. En ese sentido, el nombre y el emblema están protegidos por normas de Derecho Internacional y

⁹⁶ Por ejemplo, la Decisión 486 de la Comunidad Andina de Naciones: Régimen Común sobre Propiedad Industrial, en su Artículo 45, literal “m” señala que no podrán registrarse como marcas los signos que *“reproduzcan o imiten, sin permiso de las autoridades competentes, bien sea como marcas, bien como elementos de las referidas marcas, los escudos de armas, banderas, emblemas, signos y punzones oficiales de control y de garantía de los Estados y toda imitación desde el punto de vista heráldico, así como los escudos de armas, banderas y otros emblemas, siglas o denominaciones de cualquier organización internacional”*

los Estados tienen la obligación de incorporar dicha protección a su legislación nacional.

Esta legislación debe señalar a las personas naturales o jurídicas que tienen derecho a utilizar el nombre y el emblema, para limitar el empleo abusivo de los mismos. Más aún si exista ya una Sociedad Nacional reconocida, se configura la violación de uso indebido. La imposibilidad de reprimir éstas acciones violenta también uno de los Principios Fundamentales del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja, reconocido en los Estatutos del Movimiento; se trata del Principio de Unidad que reza lo siguiente: *“En cada país sólo puede existir una Sociedad de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja”*⁹⁷

Estas disposiciones deben verse necesariamente complementadas con la legislación interna que reconozca como tal a la Sociedad Nacional y en efecto, en la gran mayoría de Estados, reconocen la existencia y a su vez el derecho para cumplir con sus funciones a una sola sociedad nacional. El uso indebido del emblema es una violación grave, ya que atenta contra él las disposiciones que obligan a combatientes y personas civiles, y compromete, por tanto, la capacidad del Movimiento de cumplir su misión humanitaria. Dicho uso también crea confusión sobre entre la población, limitando la protección que brindan a las personas que tienen derecho a utilizarlos en tiempos de conflicto armado. En todos los casos de uso indebido del emblema, son las autoridades estatales las responsables de acabar con esta práctica. El mandato de las Sociedad Nacional les exige cooperar con las autoridades en estos casos.

3.2. Necesidad de Normativa Interna

3.2.1. Medidas Legislativas

Al haber ratificado los Convenios de Ginebra, según lo señalado en el artículo 1 común a los cuatro Convenios de Ginebra, los Estados están obligados a respetar y hacer respetar el contenido de los Convenios. Esta obligación, de respetar y hacer respetar los Convenios, se encuentra también en el Protocolo I y el Protocolo III y más que una disposición declaratoria, se refiere a la obligación general de los Estados de respetar el derecho internacional, y ha sido refrendada por la práctica de los Estados como norma de

⁹⁷ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Estatutos del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, Aprobados por la XXV Conferencia Internacional de la Cruz Roja en Ginebra el mes de octubre de 1986, modificados en 1995 y en 2006.* [en línea]. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/statutes-movement-220506.htm>

derecho consuetudinario internacional aplicable tanto a los conflictos armados internacionales como no internacionales. Ésta obligación implica la voluntad del Estado de hacer todo lo que está en su mano para velar por que todos sus órganos y todos otros que estén bajo su jurisdicción respeten las normas en cuestión y adoptar todas las medidas posibles para velar por que todos las respeten.

En el artículo 54 del Convenio I se exige a los Estados Partes que incluyan en su legislación nacional las medidas necesarias para prevenir y reprimir, en todo tiempo, los abusos del emblema a que se refiere el artículo 53. Los estados deben adoptar medidas legislativas internas para que en su legislación sea posible garantizar el respeto a la normativa internacional. Éstas normas deben al menos ser capaces de definir los emblemas que son reconocidos y protegidos en el Estado, los usos autorizados, los usuarios autorizados, la autoridad nacional encargada de regular y supervisar el uso de los emblemas y establecer medios por los cuales los usuarios del emblema pueden identificarse. Además las normas adoptadas deben socializarse con toda la sociedad, incluyendo las fuerzas armadas y funcionarios públicos ya que se deben elabora medidas destinadas a prevenir, eliminar y reprimir todos los casos de empleo abusivo del emblema, tanto en tiempo de paz como en situaciones de conflicto armado.

Dichas medidas pueden tomar la forma de sanciones penales, administrativas o disciplinarias.⁹⁸ Según el ordenamiento jurídico que las acoja, el Estado debe ver el mecanismo más oportuno para que estas normas sean suficiente medio para garantizar la protección al emblema, siempre y cuando se haga la distinción entre las infracciones relativas al signo protector en tiempo de guerra que deberán estar tipificadas en la legislación penal que castiga las infracciones de las leyes y costumbres de la guerra y las infracciones referentes a los demás usos abusivos, que serán objeto de leyes especiales en aplicación de los Convenios de Ginebra

De igual manera, se debe hacer distinción entre el empleo abusivo del signo protector y el del signo indicativo. El primero se comete únicamente en tiempo de guerra y reviste un carácter muchísimo más grave ya que pone en peligro vidas humanas, tal empleo abusivo va desde el uso de buena fe de un brazalete con el emblema hasta la Perfidia⁹⁹;

⁹⁸ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Estudio sobre el uso del emblema. Cuestiones operaciones, comerciales y no operaciones* [en línea]. Suiza, 2012. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/p4057.pdf>

⁹⁹ El Protocolo Adicional I Relativo a la Protección de las Víctimas de los Conflictos Armados Internacionales de 1977 en su artículo 37 prohíbe la perfidia bajo los siguientes términos: *“Queda prohibido matar, herir o capturar a un adversario valiéndose de medios péfidos. Constituirán perfidia los actos que, apelando a la buena fe de un adversario con intención de traicionarla, den a*

en cambio el empleo abusivo sucede más bien en tiempos de paz, como el usurpar la insignia de una Sociedad Nacional o utilizar el emblema para señalar una farmacia.

Las Conferencias Internacionales de la Cruz Roja, son espacio de participación en donde los componentes del Movimiento Internacional, juntamente con los estados emiten criterios que luego deberán ser tomados en cuenta en la aplicación del Derecho Internacional humanitario. La XXIII Conferencia Internacional de la Cruz Roja¹⁰⁰ de 1977 que tomó parte en Bucarest, emitió la resolución XI en la que invitaba a los Gobiernos a “*aplicar, en forma efectiva, la legislación nacional vigente*” dando las directrices que el legislador nacional debe tener en consideración:

- Subrayar la distinción entre el uso protector y el uso indicativo del emblema.
- Definir el alcance de la protección.
- Definir las designaciones y los emblemas distintivos que son reconocidos y protegidos por la legislación nacional.
- Definir los órganos, personas, personal, unidades y transportes autorizados a utilizar el emblema con fines protectores y las circunstancias y condiciones para dicho uso.
- Definir las condiciones de uso del emblema por la Sociedad Nacional y los actores internacionales que pertenecen al Movimiento;
- Establecer medidas destinadas a controlar y prevenir el empleo abusivo del emblema, en particular, sanciones penales apropiadas en caso de empleo abusivo, como la tipificación del uso perverso del emblema como crimen de guerra y medidas de difusión dirigidas a las fuerzas armadas.
- Establecer las medidas que se deben adoptar en caso de empleo abusivo, como la confiscación o destrucción de los objetos y material en cuestión.
- Adoptar medidas para prevenir el registro de asociaciones, nombres comerciales y marcas registradas que hagan un uso indebido de los emblemas y sus designaciones.
- Establecer la autoridad nacional encargada de supervisar el uso de los emblemas,

entender a éste que tiene derecho a protección, o que está obligado a concederla, de conformidad con las normas de derecho internacional aplicables en los conflictos armados”

¹⁰⁰ La Conferencia Internacional de la Cruz Roja, es uno de los 3 órganos, juntamente con la Comisión Permanente y el Consejo de Delegados, que coordinan a los 3 componentes del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. La Conferencia Internacional se reúne cada cuatro años y constituye la más alta autoridad deliberante de la Cruz Roja, de la que son miembros, además, los delegados de los Estados Parte de los Convenios de Ginebra. Determina la política fundamental en las cuestiones de principio, en la esfera del derecho internacional humanitario y en lo que se refiere a la organización y operaciones.

y de establecer la función de la Sociedad Nacional en este ámbito y sus contribuciones.

Una ley especializada sería el camino más conveniente para incluir todas las observaciones de la mencionada resolución, a excepción de la tipificación de crímenes de guerra y sus sanciones que por un tema de técnica jurídica estarán contenidas en otros cuerpos normativos, en el caso ecuatoriano se encuentran actualmente en el Código Penal. Cuando un Estado no toma las medidas oportunas, o en su defecto toma medidas legislativas insuficientes, es muy probable que se cometan usos abusivos del emblema, y si en tiempos de paz no se limitan estos usos, estos en tiempo de conflicto armado no cesarán, causando incluso la pérdida de vidas humanas.

Por su parte la Sociedad Nacional colaborará con el Estado, adoptando medidas para el uso del emblema en un cuerpo normativo interno, en primer lugar respecto al uso protector del emblema.¹⁰¹ Se debe señalar la referencia a la legislación nacional, la indicación de las autoridades competentes para autorizar el uso del emblema, la lista de las medidas que deben tomarse al comenzar un conflicto para evitar toda confusión con el emblema utilizado a título indicativo, las condiciones relativas al uso del emblema para las personas y los bienes de la Sociedad Nacional. Respecto al uso indicativo del emblema de igual manera debe hacerse referencia a la legislación nacional a ese respecto, las condiciones relativas al uso del emblema por los miembros de la Sociedad Nacional, la mención de las otras personas, no miembros de la Sociedad Nacional pero por ella formadas, autorizadas a llevar el emblema, la lista de los puestos de socorro y las ambulancias dirigidos por terceros autorizados a utilizar el emblema, las dimensiones y las proporciones del emblema, puntualizaciones por lo que atañe al uso del emblema para la colecta de fondos, para la difusión, así como en medallas o en otros testimonios de agradecimiento, las normas acerca de los documentos justificativos que lleven las personas que utilicen el emblema o las personas encargadas de bienes que enarbolan el emblema.

3.2.2. La Imitación

El concepto de uso abusivo del emblema o de su denominación, existe desde la adopción

¹⁰¹ Comité Internacional de la Cruz Roja. *Estudio sobre el uso del emblema. Cuestiones operaciones, comerciales y no operaciones* [en línea]. Suiza, 2012. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/p4057.pdf>

del Primer Convenio de Ginebra el 22 de Agosto 1864. Los primeros legisladores que participaron en la elaboración de éste Convenio ya tenían en cuenta que existirían abusos con respecto al uso del emblema, inclusive en lo referente al uso del emblema en marcas de fábrica o de comercio; lamentablemente, no fue sino hasta el Convenio de Ginebra de 1906 en sus artículos 23¹⁰² y 27¹⁰³, que se subsanó la ausencia de esta prohibición expresa del uso abusivo del emblema. Para éste tiempo, el emblema ya contaba con cierto prestigio y reconocimiento internacional por lo que las casas comerciales no tardaron en tratar de aprovecharse de dicho prestigio al utilizar signos que, si bien no eran exactamente la cruz roja, daban la impresión de serlo, es decir, se trataban de imitaciones.

La imitación es una forma de uso abusivo del emblema o de su denominación, es decir, el empleo de un signo o denominación que, por su forma y/o color o título, puede confundirse con el emblema o con su denominación. El criterio para decidir si un determinado signo constituye una imitación debería ser si existe el riesgo de confusión entre ese signo y el emblema o su denominación. Este criterio se interpretará de la manera más favorable al Convenio de Ginebra y al emblema. Por lo que respecta al signo, su forma y color deben ser tan parecidos a los del emblema que, conjuntamente, puedan dar pie a confusión. Un símbolo cualquier en color rojo o una cruz de un color distinto al rojo no serán consideradas necesariamente imitaciones, ya que tanto el diseño como el color son muy diferentes al emblema, todo dependerá del riesgo de confusión que se genere.

El Convenio de Ginebra de 1929, propone en los artículos 24¹⁰⁴ y 28¹⁰⁵ una reforma

¹⁰² Art. 23. El emblema de la cruz roja sobre fondo blanco y las palabras 'cruz roja' o 'cruz de Ginebra' no podrán emplearse, ni en tiempo de paz ni en tiempo de guerra, más que para proteger o señalar las ambulancias y establecimientos sanitarios, y el personal y material protegidos por la Convención.

¹⁰³ Art. 27. Los Gobiernos signatarios, cuya legislación no sea en la actualidad suficiente, se comprometen a adopte o a proponer a sus Poderes legislativos las medidas necesarias para impedir en todo tiempo el uso por los particulares o por las sociedades que no fueren de las autorizadas por el presente Convenio, del emblema o de la denominación de cruz roja o cruz de Ginebra, especialmente con un fin comercial, como marcas de fábricas o de comercio.

¹⁰⁴ Art. 24. El emblema de la cruz roja sobre fondo blanco y las palabras 'cruz Roja' o 'cruz de Ginebra' no podrán ser empleadas, sea en tiempo de paz, sea en tiempo de guerra, más que para proteger o designar los equipos y establecimientos sanitarios, el personal y el material protegidos por el Convenio.

¹⁰⁵ Art. 28. Los Gobiernos de las Altas Partes Contratantes, cuya legislación no fuese desde ahora eficaz, tomarán o propondrán a sus Cuerpos legisladores las medidas necesarias para impedir en todo tiempo:

(a) El empleo por particulares o sociedades, que no sean aquellas que tengan derecho a él en virtud del presente Convenio, del emblema o de la denominación de 'cruz Roja' o 'cruz de Ginebra', lo mismo que de todo signo y de toda denominación que constituya una imitación, bien empleada con fines comerciales o con cualesquiera otros;

(b) En virtud del homenaje rendido a Suiza por la adopción de los colores federales invertidos, el

importante para solucionar ésta problemática: Prohíbe el uso no autorizado, no sólo del emblema original, sino también de todo signo o nombre que constituyese una imitación del emblema y de su denominación. Ésta disposición se conservó hasta los Convenios que tenemos actualmente, puntualmente en el artículo 53 del Convenio I. Ésta es la base para reprimir la imitación del emblema incluso en tiempos de paz.

3.3. Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la Cruz Roja, de la Media Luna Roja y del Cristal Rojo

Dentro del esfuerzo realizado por el Movimiento Internacional de la Cruz Roja y la Media Luna Roja para lograr un mecanismo efectivo para proteger su emblema dentro de las legislaciones de los Estados que han acogido los Convenios, aparece una propuesta del Servicio de Asesoramiento del Comité Internacional de la Cruz Roja en Derecho Internacional Humanitario redactando la *“Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la cruz roja, de la media luna roja y del cristal rojo”* y la *“Ley sobre los Convenios de Ginebra”*. La primera como una propuesta enfocada a los estados que se rigen por un Sistema Jurídico con base en el Derecho Continental o Civil y la segunda que se acopla a los sistemas jurídicos del Common Law.

Para el análisis, tomaremos en cuenta la *“Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la cruz roja, de la media luna roja y del cristal rojo”* ya que está inspirada en las disposiciones de los Convenios de Ginebra y sus Protocolos, creando un régimen jurídico regulador y sancionador, que es compatible con el ordenamiento jurídico ecuatoriano. Al ser un modelo, cumple una función de instrumento de trabajo que busca brindar las bases necesarias para regular sobre los aspectos del emblema y a la vez inspirar al legislador nacional para que el espectro de protección y sanción creado en la ley, responda a la realidad del país que la acoge, pudiendo modificar el modelo hasta que se ajuste totalmente al sistema jurídico en el que va a regirse.

El Modelo divide su articulado en 4 grupos:

empleo por particulares o Sociedades de las armas de la Confederación Suiza o de signos que constituyan una imitación, ya como marcas de fábrica o de comercio o como elementos de dichas marcas, ya con un fin contrario a la lealtad comercial o en condiciones susceptibles de herir el sentimiento nacional suizo.

La prohibición prevista en la letra a) del empleo de los signos o denominaciones que constituyan una imitación del emblema o de la denominación de ‘cruz Roja’ o ‘cruz de Ginebra’, así como la prohibición prevista en la letra b) del empleo de las armas de la Confederación Suiza o de signos que constituyen una imitación surtirá efecto a partir de la época determinada por cada legislación, y lo más tarde, cinco años después de la entrada en vigor del presente convenio. Desde dicha entrada en vigor no será ya lícito adoptar una marca de fábrica o de comercio contraria a dichas prohibiciones.

1. Normas Generales
2. Normas Relativas al uso del Emblema
3. Control y Sanciones
4. Entrada en Vigor

Respecto del primer grupo de normas tenemos los siguientes elementos:

Objeto de Protección: Se refiere al objeto mismo de la ley, que fundamentada en los Convenios de Ginebra, sus Protocolos adicionales, el Reglamento sobre el uso del emblema de la cruz roja o de la media luna roja por las Sociedades Nacionales y la normativa interna relacionada, otorga la protección al Emblema de la Cruz Roja, las denominaciones y las señales distintivas mediante las normas posteriores.

Uso protector y uso indicativo: Realiza la distinción necesaria entre los posibles usos que puede tener el emblema y el tamaño que corresponde a cada uno. Entonces, se especifica que en caso de un conflicto armado, el emblema se utiliza a título protector porque “es la manifestación visible de la protección que se confiere en los Convenios de Ginebra y en sus Protocolos adicionales al personal sanitario así como a las unidades y medios de transporte sanitarios”¹⁰⁶ por lo que bajo éstas circunstancias, debe figurar en las mayores dimensiones posibles; por otro lado, el emblema utilizado a título indicativo sirve únicamente para indicar que una persona o un bien tiene un vínculo con la institución por lo que su uso se limita a pequeñas dimensiones.

En el segundo grupo de artículos, se desarrolla el concepto del uso protector y el uso indicativo y quienes tienen derecho a estos usos:

Utilización por parte del servicio sanitario de las fuerzas armadas: Se especifica un organismo de control del Estado al que se encuentran sometidas las Fuerzas Armadas, generalmente el Ministerio de Defensa, y que ostenta la supervisión en el correcto uso por parte del servicio sanitario de ese Estado, sea en tiempo de paz o de conflicto armado.

Se autoriza el uso del emblema para identificar personal, unidades y medios de transporte terrestre, aéreo o naval, como también el personal religioso agregado a las fuerzas armadas. El mecanismo que se sugiere en el modelo es utilizar un brazal y una tarjeta de identidad otorgado por el organismo del estado pertinente.

¹⁰⁶ Artículo 2, Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la Cruz Roja, de la Media Luna Roja y del Cristal Rojo

Utilización por parte de hospitales y demás unidades sanitarias civiles: Se especifica un organismo de control del Estado al que deba responder el personal sanitario civil, los hospitales y demás unidades sanitarias civiles, generalmente el Ministerio de Salud Pública, para obtener la autorización en el uso del emblema sobre el personal, bienes y medios de transporte a título protector si se da un conflicto armado. El brazal y la identificación, para que tenga validez, debieron haber sido otorgados por el mencionado organismo de control.

Utilización por parte de la Sociedad Nacional: Se otorga la autorización para que la Cruz Roja ponga a disposición de las Fuerzas Armadas, su personal sanitario, unidades y medios de transporte y utilice, bajo la autorización de la entidad competente, el emblema a título protector. De igual forma se determina que el persona debe usar una tarjeta de identidad y un brazal.

Respecto de uso indicativo, la ley tipo señala lo siguiente:

Utilización por parte de la Sociedad Nacional: Se reconoce el derecho de la Sociedad Nacional a utilizar el emblema para indicar que una persona o un bien tiene un vínculo con ella, es decir, utilizar el emblema a título indicativo. Las condiciones que pone el modelo es utilizarlo en dimensiones pequeñas y que se ajuste a lo dispuesto en el Reglamento sobre el uso del Emblema y deja la posibilidad a que una Sociedad Nacional extranjera utilice el emblema si cuenta con la autorización de la Sociedad Nacional del estado en cuestión.

En el caso de la utilización por parte de los otros componentes del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y de La Media Luna Roja, el Comité Internacional de la Cruz Roja y la Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, se autoriza para su uso en cualquier tiempo y para todas sus actividades.

En la tercera sección, se describen los mecanismos de control y las sanciones que pueden imponerse en el caso de existir violaciones.

Medidas de control: Se genera el compromiso del Estado de velar por el cumplimiento estricto del respeto a las normas relacionadas con el emblema y de ejercer el control que le corresponde. De igual forma se conmina al Estado a tomar medidas para evitar abusos a través de la difusión debida de a normativa a toda la población civil y militar.

Cometido de la Sociedad Nacional: Se genera el compromiso de la Sociedad Nacional respectiva de colaborar con las autoridades en la protección del emblema y cumplimiento

de las normas y se reconoce el derecho de la Sociedad Nacional a iniciar acciones civiles, penales y administrativas que correspondan.

Abuso del emblema: La ley modelo realiza una especie de “tipificación” de lo que entenderíamos por abuso del emblema:

“Toda persona que, intencionalmente y sin derecho a ello, haya hecho uso del emblema de la cruz roja o de la media luna roja, de las palabras “ Cruz Roja ” o “ Media Luna Roja ”, de una señal distintiva o de cualquier otro signo, denominación o señal que constituya una imitación o que pueda prestar a confusión, sea cual fuere la finalidad de dicho uso; en particular, quien haya hecho figurar dichos emblemas o palabras en letreros, carteles, anuncios, prospectos o papeles de comercio, o los haya puesto sobre mercancías o en el embalaje de las mismas, y haya vendido, puesto a la venta o en circulación mercancías marcadas de ese modo; será condenado a una pena de (...) Si la infracción se comete en la gestión de una persona moral (sociedad comercial, asociación, etc.), la pena se aplicará a las personas que hayan cometido, o dado la orden de cometer, la infracción.”¹⁰⁷

La definición que brinda es bastante amplia y podemos destacar dos elementos para que se configure el abuso del emblema: en primer lugar, el uso sin tener el derecho de hacerlo, y en segundo, que se constituya una imitación o se preste a confusión. Es importante señalar que no se considera la motivación para determinar culpabilidad.

Abuso del emblema a título protector en tiempo de guerra: Aquí se contiene la descripción de la Perfidia como crimen de guerra, es decir, quien haya cometido o dado la orden de cometer actos que causen la muerte o atenten gravemente contra la integridad física o la salud de un adversario haciendo uso del emblema, es decir, haciéndole creer que tenía derecho a la protección prevista en las normas del derecho internacional humanitario.

Abuso de la cruz blanca sobre fondo rojo Acorde a lo señalado en el I Convenio, se realiza una observación sobre el posible riesgo de confusión que puede darse entre la bandera de Suiza y el emblema de la cruz roja, por lo que se prohíbe su uso e imitación tal y como de la cruz roja sobre fondo blanco, sugiriendo una sanción pecuniaria en el caso de que sucediese.

Medidas Provisionales: La ley tipo en el artículo 13 sugiere acciones por parte del Estado para mitigar el abuso del emblema, siendo éstas: el embargo y la destrucción de instrumentos que sirvan para su reproducción.

Registro de asociaciones, de razones comerciales y de marcas: Se refiere puntualmente a los derechos de propiedad intelectual que se verán limitados en aplicación de las

¹⁰⁷ Artículo 10, Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la Cruz Roja, de la Media Luna Roja y del Cristal Rojo

disposiciones contenidas en la Ley tipo, que guarda concordancia con una limitación al uso del emblema más aún con fines comerciales.

Finalmente, la cuarta sección se refiere al organismo que tendrá el encargo específico de velar por el cumplimiento de la norma y su entrada en vigor.

Aplicación de la presente ley: Resulta de vital importancia precisar que entidad gubernamental tiene la responsabilidad final de la aplicación de la norma. En vista de que la Ley Tipo propone medidas para mitigar el abuso del emblema, debe ser una entidad con la capacidad suficiente para ejecutar las medidas

Entrada en vigor: Se refiere a la fecha de promulgación en que efectivamente, según la legislación interna, se vuelvan las disposiciones anteriores vinculantes.

CAPÍTULO IV: LA PROTECCIÓN AL EMBLEMA EN EL ECUADOR, PROPUESTA DE REFORMA

4.1. La Sociedad Nacional de la Cruz Roja Ecuatoriana

Resulta importante entender el papel que juega ésta institución, que sería en la práctica la principal beneficiaria de una reforma legal que efectivice lo dispuesto en los Convenios de Ginebra sobre la protección al emblema cuyo derecho exclusivo al uso le corresponde en el Ecuador.

El contexto histórico que impulsó la creación de una Sociedad Nacional de la Cruz Roja en el Ecuador fue el de un conflicto bélico permanente con la República del Perú. Según relata la misma institución¹⁰⁸, el 22 de Abril de 1910 la Sociedad Medico Quirúrgica de los Hospitales de Guayaquil, realizó una invitación a una sesión en el Salón de Honor del Colegio Nacional Vicente Rocafuerte firmada por los doctores León Becerra, José Payeze Gault, Juan Bautista Arzube Cordero, Leopoldo Izquieta Pérez, Wenceslao Pareja y Alfredo Espinoza Tamayo.¹⁰⁹ Que terminaría luego de una votación en el establecimiento de la Cruz Roja Ecuatoriana.¹¹⁰

El Registro Oficial No. 1392 de 14 de Noviembre de 1910, publica el Decreto Legislativo aprobado y firmado el 26 de Octubre de 1910 por los representantes del Senado y la Cámara de Diputados, que efectiviza el reconocimiento jurídico de la Institución de la Cruz Roja Ecuatoriana como institución de beneficencia y utilidad pública, considerando que el Ecuador era signatario de la Convención de Ginebra de 1864 y 1906, y estaba

¹⁰⁸ Cruz Roja Ecuatoriana. *Quienes Somos* [en línea]. Ecuador, 2010. Disponible en web: http://www.cruzroja.org.ec/plantilla_texto.php?id_submenu1=2&id_menu=2

¹⁰⁹ Según la misma fuente, asistieron además de los invitantes: "(...) los señores don Francisco García Avilés, por la Sociedad Filantrópica del Guayas, don José Salcedo Delgado por la Junta de Beneficencia Municipal y Protectora del Cuerpo de Bomberos, Dr. Juan A. Cortez García por la Casa de Salud de su nombre, don Virgilio Drouet, por la Sociedad de Beneficencia de Señoras, señor Juan Verdesoto y Lcdo. Teodoro Maldonado Carbo, por la Asociación Escuela de Medicina, doctor José María Estrada Coello y Eduardo Valenzuela Iller por la Sociedad Protectora de la Infancia, don Lorenzo Tous, don José Solá y don Ramón Tapia, por la Junta de Beneficencia Española, los señores Juan Molinari, Agustín Merello y Jerónimo Guilliano por la Junta de Beneficencia Italiana Garibaldi, los Sres. Samuel Koppel y José E. Ramírez, por la Logía Luz del Guayas, los doctores Miguel E. Castro y Vicente A. Pazmiño por la Logía Filantropía del Guayas, los señores D. M. Kadrá y Miguel Najas, por la Sociedad de Beneficencia Siria y el doctor Francisco Andrade por el Servicio de Santidad Pública"

¹¹⁰ Junta Provincial del Guayas de la Cruz Roja Ecuatoriana. *Historia de la Cruz Roja en el Ecuador* [en línea]. Ecuador, 2013. Disponible en web: <http://cruzrojaguayas.org/conocenos/historia/la-cruz-roja-en-ecuador.html?showall=1>

obligado por esas normas a proteger y garantizar a la Sociedad de Socorros de Heridos de la Cruz Roja.

El reconocimiento por parte de la Liga de Sociedades de la Cruz Roja (Hoy Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja) se da en 1923.¹¹¹

Así, queda institucionalizada y con el respectivo reconocimiento internacional la Sociedad Nacional de la Cruz Roja Ecuatoriana y que en la actualidad sigue siendo la única institución autorizada para utilizar el Emblema en tiempos de paz, con las precisiones que se han mencionado anteriormente.

4.2. Normas vigentes en el Ecuador para la protección del Emblema:

Actualmente existen dos normas en vigencia¹¹² para normar los asuntos relacionados con el emblema en circunstancias de conflicto armado y en tiempos de paz. El Acuerdo Ministerial 362 “Reglamento del Emblema y Palabras Cruz Roja en Ecuador” publicado en el Registro Oficial Nro. 93 de 3 de Julio de 1973 y la Ley sobre el Uso y Protección del Emblema de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, publicada en el Registro Oficial Nro. 166 de 10 de Septiembre de 2007.

4.2.1. “Reglamento del Emblema y Palabras Cruz Roja en Ecuador”:

Previo a estas normas, existía únicamente el Decreto Legislativo publicado en el Registro Oficial Nro. 893 de 3 de Octubre de 1923 en donde se prohíbe el uso del emblema a toda persona o corporación que no sea de la Cruz Roja o sus socios, así como el uso de las palabras “Cruz Roja” en cualquier botica, almacén, tienda, etc. Ésta norma en términos prácticos es insuficiente porque se limita a realizar una prohibición, sin señalar mecanismos de prevención ni sanción alguna. Es justamente el Acuerdo Ministerial 362 de 1973 la norma que subsana ésta deficiencia con disposiciones importantes.

¹¹¹ Cruz Roja Ecuatoriana. *Quienes Somos* [en línea]. Ecuador, 2010. Disponible en web: http://www.cruzroja.org.ec/plantilla_texto.php?id_submenu1=2&id_menu=2

¹¹² Además existe la Ley Reformatoria al Código Penal para la tipificación de los delitos cometidos en el Servicio Militar y Policial, publicada en el Registro Oficial Suplemento 196 de 19 de mayo 2010, que crea el artículo innumerado (602.61) en el Código Penal Ecuatoriano que tipifica el uso indebido de signos protectores, sancionando con prisión de 3 meses a un año al agente del estado que simule la condición de persona protegida utilizando las emblemas determinados en los Convenios de Ginebra entre otros. Éste artículo es aplicable exclusivamente si el tipo penal fue ejecutado con ocasión y en desarrollo de un conflicto armado.

En primer lugar define al signo de la Cruz Roja como una Cruz compuesta por cinco cuadrados iguales de color rojo en un fondo blanco y aclara que su uso está reservado a la Cruz Roja Ecuatoriana y el Servicio Sanitario Militar.

Luego se enumera el alcance de la protección:

“Se beneficiarán con la protección de la Cruz Roja:

- a) Las formaciones Sanitarias, los Establecimientos Sanitarios, los inmuebles de la Cruz Roja y de las Fuerzas Armadas que se dediquen a la acción sanitaria en tiempo de paz o a la acción de socorro en tiempo de guerra y calamidades públicas;*
- b) El personal sanitario y religioso de la Cruz Roja Ecuatoriana y de las Fuerzas Armadas;*
- c) El material sanitario de la Cruz Roja Ecuatoriana y de las Fuerzas Armadas;*
- d) Los transportes y vehículos sanitarios de las Fuerzas Armadas y de la Cruz Roja;*
- e) Las aeronaves sanitarias de la Cruz Roja y de las Fuerzas Armadas;*
- f) Los barcos hospitales de las Fuerzas Armadas y de la Cruz Roja;*
- g) Las que estuvieren contempladas en el Convenio de Ginebra de 12 de Agosto de 1949 o que se firmaren en lo posterior;*
- h) Los Hospitales Civiles y Clínicas que fueren incluidos en la acción de socorro en caso de calamidades públicas;*
- i) El personal de dichos hospitales;*
- j) Los Transportes de heridos y enfermos en tierra, mar y aire.”¹¹³*

Esta enumeración es conforme con lo señalado en los Convenios de Ginebra agregando las situaciones de calamidad pública.

El mencionado reglamento además dictamina que en caso de un conflicto armado o situaciones catastróficas, la Cruz Roja tiene la potestad exclusiva de otorgar credenciales y distintivos al personal sanitario; más adelante se considera como ilegítimo el empleo del emblema cuando no esté protegido con un permiso general o especial concedido por la Sociedad Nacional, reafirmando su potestad para otorgar autorizaciones. Más adelante veremos como la Ley sobre el Uso y Protección del Emblema de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja deja sin efecto parte de ésta disposición al otorgar esa potestad al Ministerio de Defensa Nacional y la Ministerio de Salud Pública.

De igual forma se prohíbe a los servicios hospitalarios en general, sean de la Policía, Bomberos, Municipios o particulares el uso del emblema para su distinción

Resulta importante señalar que este “Reglamento” en su artículo 9, dictamina que el emblema será protegido con cárcel, multa o confiscación cuando se compruebe su empleo ilegítimo; sanción sin mayor determinación y que se opone al Principio de Legalidad al que se acoge el Sistema Penal Ecuatoriano. De igual forma se señala que

¹¹³ Artículo 4 del “Reglamento del Emblema y Palabras Cruz Roja en Ecuador” Acuerdo Ministerial 362, publicado en el Registro Oficial Nro. 93 de 3 de Julio de 1973

en el caso de contravenir con el “Reglamento” se dispone que una sanción impuesta por el Ministerio Público o la Sociedad de la Cruz Roja, de conformidad con el Art. 236 del Código de Salud¹¹⁴, actualmente derogado. A pesar de que las normas aquí contenidas aportaban con el control del uso del emblema, sus sanciones resultan inaplicables en la actualidad por las razones explicadas.

4.2.2. Ley sobre el Uso y Protección del Emblema de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja:

Finalmente, la Ley sobre el Uso y Protección del Emblema de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, que es actualmente la norma más importante en el tema, desarrollan en su articulado importantes avances en lo concerniente a la protección del emblema pero no deja de ser limitada en cuanto a su aplicación.

La Ley empieza explicando que tiene por objeto proteger tanto a los emblemas de la Cruz Roja y Media Luna Roja como a sus denominaciones y señales distintivas, que se usan en la identificación de medios de transporte y las unidades de salud de la Sociedad Nacional y de los demás componentes del Movimiento.

Acorde a lo señalado en los Convenios de Ginebra, el uso protector del emblema, utilizado en grandes dimensiones sobre personal, bienes, medios de transporte y unidades de salud se reserva únicamente en una situación de conflicto armado. Por otro lado el emblema utilizado a título indicativo, debe ser utilizado en pequeñas dimensiones pues cumple la función de señalar que una persona o un bien tienen un vínculo con una institución de la Cruz Roja o Media Luna Roja. Se agrega el parámetro técnico sugerido en “*Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la cruz roja, de la media luna roja y del cristal rojo*” de acompañar el emblema con la leyenda indicativa del componente del Movimiento Internacional al que pertenece.

Continuando con el análisis, otra concordancia con los Convenios de Ginebra con ésta ley es la autorización que se da en el artículo 3 al servicio de salud de las Fuerzas Armadas para que tanto en tiempo de paz como en tiempo de conflicto armado puedan utilizar el emblema de la Cruz Roja para identificar su personal, medios de transporte

¹¹⁴ El Código de la Salud, fue publicado en el Registro Oficial Nro. 158 del 8 de Febrero de 1971 y derogado por la Ley No. 67, publicada en Registro Oficial Suplemento 423 de 22 de Diciembre del 2006. Su artículo 236 disponía que toda infracción que no constituya delito sancionado por el Código Penal y para la cual no se ha establecido sanción, sería reprimida con multa de cincuenta a cinco mil sucres.

terrestres, aéreos, acuáticos y unidades de salud.¹¹⁵ Se señala como autoridad competente al Ministerio de Defensa Nacional para que otorgue las tarjetas de identificación que demanda artículo 40 del Convenio I.

En el caso del personal civil, sus medios de transporte y unidades de salud que actuarán en tiempos de conflicto armado, para que puedan identificarse mediante el emblema requieren de un reconocimiento legal del Ministerio de Salud Pública y deberán contar con la autorización de la Cruz Roja Ecuatoriana. A diferencia de lo contenido en el previamente analizado Acuerdo Ministerial 309, el brazalete y la tarjeta de identidad son proporcionados por el Ministerio de Salud Pública.

Respecto del uso del emblema por parte de la Cruz Roja Ecuatoriana, la ley reconoce su derecho de utilizarlo en caso de conflicto armado a título protector por su personal y sobre sus bienes. En tiempos de paz de igual manera se le faculta a utilizar el emblema a título indicativo para mostrar el vínculo con la Institución. Se conserva la salvedad de que en estos casos se utilice el emblema en dimensiones pequeñas y se hace una referencia al Reglamento sobre el uso del emblema aprobado por la XX Conferencia Internacional y previamente analizado.

Se reconoce el derecho de uso al Comité Internacional de la Cruz Roja y a la Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja en cualquier tiempo y circunstancia y a las Sociedades de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja extranjeras, que se encuentren en el territorio de la República del Ecuador, con autorización de la Cruz Roja Ecuatoriana.

Ahora, respecto de las medidas de control que propone ésta Ley, existe una innovación importante; aunque el artículo 9 dispone que tanto el Ministerio de Salud Pública como el de Defensa Nacional deben velar por el respeto de las normas relativas al uso del emblema ejerciendo control sobre las personas autorizadas a utilizarlo, se menciona que la Cruz Roja Ecuatoriana y el Instituto Ecuatoriano de Propiedad Intelectual deben colaborar con las autoridades para prevenir los usos indebidos del emblema.

Éste nuevo elemento, la participación del Instituto Ecuatoriano de la Propiedad Intelectual, lleva las posibilidades de control y sanción al espectro del Derecho Administrativo, tal innovación se ve complementada con la disposición que prohíbe

¹¹⁵ En el caso de los medios de transporte y unidades de salud de las Fuerzas Armadas, el artículo 3 señala que deberán pintarse con los colores correspondientes a cada Rama y portar el emblema de la Cruz Roja colocando por fuera de éste el nombre de la Rama a la que pertenece el bien.

expresamente “*el registro de asociaciones, razones comerciales, registro de una marca de fábrica o de comercio, de patentes, de lemas comerciales, de dibujos y modelos industriales, en los que figure el emblema de la Cruz Roja o de la denominación ‘cruz roja’ o ‘media luna roja’*”¹¹⁶

Finalmente, la ley en su artículo 10, dictamina que el uso indebido del emblema, de las palabras "cruz roja" y "media luna roja", o de cualquier imitación que se pueda prestar a confusión, “*dará lugar al ejercicio de acciones administrativas y civiles conforme a la Ley de Propiedad Intelectual; sin perjuicio de las acciones penales a que hubiere lugar, si el hecho estuviese tipificado como delito.*”¹¹⁷

Aparentemente, la Ley brinda los elementos suficientes para que su aplicación no se vea impedida por cuestiones de tipo legal; pero en términos prácticos encontramos varias cuestiones sin resolver: ¿Cuál es el mecanismo jurídico para hacer efectivas esas medidas administrativas o civiles que la ley concede en contra de quienes abusen del emblema? ¿Es la Cruz Roja el legitimado activo ante un proceso sancionatorio? ¿Cuál es el papel del Instituto Ecuatoriano de Propiedad Intelectual en la protección del emblema? ¿La cuestión del emblema se trata realmente un conflicto de propiedad intelectual? ¿Existe un recurso legal práctico para obtener sanciones para quienes han utilizado y siguen utilizando el emblema sin autorización?

Tales cuestionamientos evidencian que la problemática principal respecto del emblema: su uso no autorizado por parte de particulares en tiempos de paz, no se ha resuelto aún. Se mencionó previamente el grave daño que significa el abuso en el uso del emblema por parte de personas no autorizadas en el caso de un conflicto armado suceda. La falta de control por parte del Estado en la proliferación de la utilización del emblema, resulta en una violación directa a lo contenido en los Convenios de Ginebra. La Ley ecuatoriana para proteger al emblema lleva más de un lustro en vigencia y no existe un solo caso en el que se haya podido utilizar la norma para iniciar acciones legales concretas que desencadenen en sanciones específicas a los infractores.

La ley de Propiedad Intelectual en su artículo 195, literal “j” dispone que no se pueden registrar como marcas aquellas que:

“reproduzcan o imiten el nombre, los escudos de armas, banderas y otros emblemas, siglas, denominaciones o abreviaciones de denominaciones de cualquier

¹¹⁶ Artículo 9 de la Ley sobre el Uso y Protección del Emblema de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja publicada en el Registro Oficial Nro. 166 de 10 de Septiembre de 2007.

¹¹⁷ Artículo 10 de la Ley sobre el Uso y Protección del Emblema de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja publicada en el Registro Oficial Nro. 166 de 10 de Septiembre de 2007.

*estado o de cualquier organización internacional, que sean reconocidos oficialmente, sin permiso de la autoridad competente del estado o de la organización internacional de que se trate. Sin embargo, podrán registrarse estos signos cuando no induzcan a confusión sobre la existencia de un vínculo entre tal signo y el estado u organización de que se trate”*¹¹⁸

De ésta lectura, es claro que existe una prohibición general sobre los emblemas de estados y organizaciones internacionales, y la ley entrega mecanismos claros para hacer prevalecer éste derecho, pero la prohibición se refiere específicamente al registro como marca y no al uso del emblema como tal.

Si existe el uso de no autorizado de una marca, una patente, una obra artística, la ley prevé los mecanismos jurídicos para cesar con esas violaciones justamente porque se persigue evitar que un tercero se aproveche de los beneficios que reporta la explotación de un bien de naturaleza inmaterial. En el caso del emblema de la Cruz Roja, la necesidad de su protección encuentra una motivación distinta a la económica, se trata de una previsión humanitaria que puede asegurar el respeto a las normas de la guerra.

De todas maneras y como una estrategia, la Cruz Roja Ecuatoriana ha encontrado como recurso, a falta de normas aplicables y pertinentes, el registro del emblema como una Marca de Servicios.¹¹⁹ Esta decisión habilita a la Cruz Roja Ecuatoriana como titular de derechos a actuar en contra de quienes utilicen su emblema sin autorización pero no deja de ser una opción limitada a una visión comercial y cuyas sanciones no corresponden a la naturaleza de una violación al Derecho Internacional Humanitario.

Es por esto que se propone la elaboración de una reforma a la Ley existente para crear un recurso que pueda responder a la problemática presentada de forma práctica.

4.3. Propuesta de Reforma:

El Estado a través de sus poderes, busca velar por el cumplimiento de las normas que genera internamente y de los compromisos que adquiere a nivel internacional utilizando herramientas jurídicas en todo nivel. Dentro del Derecho Administrativo, tenemos elementos que pueden ser aplicables para lograr determinar responsabilidades frente a personas que incumplen la ley. Para esto, debemos considerar ciertos conceptos básicos

¹¹⁸ Artículo 195 de la Ley de Propiedad Intelectual publicada en el Registro Oficial Suplemento Nro. 426 de 28 de Septiembre de 2006.

¹¹⁹ ÁVILA Ramiro, VALENCIA José, “Ecuador y el Derecho Internacional Humanitario”, 2da Edición, Comité Internacional de la Cruz Roja, Quito, Ecuador, 2006.

dentro del Derecho Administrativo que nos servirán de elementos para constituir una figura que resuelva la problemática del emblema.

4.3.1. El Proceso Administrativo:

Los actos administrativos se encuentran definidos en el ERJAFE como la declaración unilateral efectuada en el ejercicio de la función administrativa que produce efectos jurídicos individuales en forma directa.¹²⁰ De esta manera, la doctrina lo define como una *“declaración unilateral de voluntad realizada en el ejercicio de la función administrativa, que produce efectos jurídicos individuales en forma inmediata”* o como la *“declaración de voluntad, de juicio, de conocimiento o de deseo realizada por la Administración en ejercicio de una potestad administrativa distinta de la potestad reglamentaria”*¹²¹

No son los únicos elementos importantes, además de los actos administrativos, existen otras formas mediante las cuales la Administración manifiesta su voluntad. Por tanto, de los actos administrativos, se deben diferenciar los actos de simple administración, los actos normativos, los hechos administrativos y los procedimientos administrativos. Los actos de simple administración según el ERAJAFE consisten en toda declaración unilateral, interna o interorgánica, realizada en ejercicio de la función administrativa. Esta declaración produce efectos individuales en forma indirecta, puesto que sólo afecta a los administrados a través de los actos, reglamentos y hechos administrativos que se dictan o se ejecutan basados en el mismo.¹²²

De estas definiciones podemos desprender que los elementos del acto administrativo son la declaración, la expresión de voluntad, la unilateralidad, el ejercicio de una función administrativa y los efectos jurídicos inmediatos. Éste acto administrativo, será en nuestro caso, el elemento final luego de un proceso que buscó determinar la responsabilidad que tiene un sujeto al haber violado las normas de protección al emblema.

Esta resolución tuvo que ser encaminada por un procedimiento, que será entendido como el conjunto de actos y hechos producidos por el órgano competente que culminan en un acto administrativo. El acto administrativo en que culmina se distingue de los demás por su carácter de resolutorio, pues el mismo se encargará de decidir directamente sobre el

¹²⁰ Estatuto Régimen Jurídico Administrativo de la Función Ejecutiva publicado en el Registro Oficial Nro. 536 de 18 de Marzo de 2002.

¹²¹ GARCÍA DE ENTERRÍA, Eduardo. *“Curso de Derecho Administrativo I”*. Duodécima Edición. Thomson Civitas. 2004 Pág. 549

¹²² Art. 70 del Estatuto Régimen Jurídico Administrativo de la Función Ejecutiva publicado en el Registro Oficial Nro. 536 de 18 de Marzo de 2002.

fondo del asunto o determinan la imposibilidad de seguir con el procedimiento. Es este procedimiento administrativo es el que debe generarse para que sea posible limitar el abuso del emblema en tiempos de paz.

Para llegar a la resolución final del proceso administrativo que decide el fondo del asunto ha de seguirse un *iter* especial, con fases distintas, con intervención de órganos o personas diversas, con actos también diferentes.¹²³ El resto de actos, a pesar de que pueden implicar efectos jurídicos inmediatos, son actos de trámite (informes, propuestas, autorizaciones previas, aprobaciones iniciales) que conducen a la resolución final. Los actos de trámite implican decisiones de voluntad como denegar una prueba o admitir la condición de interesado de un tercero; sin embargo es la resolución la que decide todas las cuestiones planteadas y derivadas del expediente. En consecuencia, estos actos no deciden sobre el fondo, sino que simplemente son actos instrumentales de la resolución y base de la misma.

El hecho de que los actos de trámite sólo sean instrumentales y no decidan sobre el fondo del asunto no quiere decir que los mismos no sean impugnables y que la Administración no sea fiscalizable, en realidad lo que ocurre es que los actos de trámite no son impugnables separadamente.¹²⁴ Dada la concentración del proceso, en caso de estar en desacuerdo o de haber sobrevenido algún tipo de vicio, se deberá esperar a la resolución para que a través de la impugnación de la misma se planteen las posibles discrepancias sobre la legalidad de los actos componentes del trámite. De ahí la importancia de utilizar las herramientas administrativas para generar un procedimiento que vaya directo a una resolución en caso de que se registre una violación.

La competencia para llevar a cabo el procedimiento y emitir la resolución final, cumple un papel fundamental en la formación del acto administrativo, pues la misma es irrenunciable y debe ser ejercitada por los órganos que la tienen atribuida. Su ejercicio se circunscribe en el principio de legalidad y de reserva de ley. En nuestra legislación pueden existir casos de delegación, sustitución, avocación e indelegabilidad. En éste caso, resulta fundamental determinar qué entidad del estado, es la más indicada para llevar a cabo el procedimiento sugerido. La ley nos menciona tres actores posibles: el Ministerio de Defensa Nacional, el Ministerio de Salud Pública y el Instituto Ecuatoriano de Propiedad Intelectual.

¹²³ GARCÍA DE ENTERRÍA, Eduardo. Óp. Cít. Pág. 575

¹²⁴ *ibídem*

Adicionalmente, el procedimiento para la emisión de los actos administrativos, debe cumplir con ciertos parámetros con respecto a la forma y contenido de los mismos. Los actos administrativos deben ser escritos y debidamente motivados. Sobre la forma, si no consta por escrito se presume inexistente. Por otro lado, con respecto a la motivación se debe recordar la disposición constitucional que señala que debe plasmarse necesariamente la fundamentación legal y fáctica así como su pertinencia. Si esta formalidad no es cumplida, el acto podría llegar a ser ilegítimo o nulo y el servidor responsable debidamente sancionado.¹²⁵ Frente a esto se debe recordar que la reforma a la Ley busca brindar los elementos que se requieran para poder establecer un mecanismo en el que la Administración pueda hacer efectivo el derecho de la Cruz Roja de usar exclusivamente el emblema.

Sobre el proceso como tal debemos recordar que si el procedimiento de formación de los actos administrativos se ha cumplido, los mismos han sido expedidos por la autoridad competente y han sido debidamente notificados, se podrá señalar que los mismos son válidos, legítimos y eficaces. La validez está íntimamente ligada a la competencia de la autoridad que los expide y al cumplimiento del procedimiento que corresponde. El acto se considera como no válido si es expedido por una autoridad incompetente; la competencia, es un requisito sin el cual se produce una nulidad insubsanable. Por otra parte, si existieron vicios de procedimiento, los mismos debieron impedir el ejercicio del derecho de defensa del administrado, o por su gravedad haber incidido en la decisión del asunto, para que provoquen la nulidad. La ilegitimidad nace cuando el acto no es conforme a los hechos y a las normas y por lo tanto afecta los intereses legítimos de los administrados. Por último si se falla en la notificación del acto, el mismo es ineficaz e incapaz de producir efecto con respecto de los administrados.

Una vez manifestados los principales elementos a considerar con respecto al procedimiento administrativo y los actos administrativos que lo componen y que nos servirán de base para generar un proceso capaz de ser eficaz al momento de sancionar a los infractores de las normas relacionadas con el emblema, debemos concentrarnos en

¹²⁵ El Art. 76, numeral 7, literal "l". del Estatuto Régimen Jurídico Administrativo de la Función Ejecutiva publicado en el Registro Oficial Nro. 536 de 18 de Marzo de 2002. *"Las resoluciones de los poderes públicos deberán ser motivadas. No habrá motivación si en la resolución no se enuncian las normas o principios jurídicos en que se funda y no se explica la pertinencia de su aplicación a los antecedentes de hecho. Los actos administrativos, resoluciones o fallos que no se encuentren debidamente motivados se considerarán nulos. Las servidoras o servidores responsables serán sancionados. Según el artículo 108 numeral 8 del Código Orgánico de la Función Judicial, los servidores judiciales serán sancionados, entre otros casos, por no haber fundamentado debidamente sus actos administrativos."*

las particularidades de un procedimiento sancionatorio administrativo, mediante el cual se podría imponer a los particulares la sanción respectiva.

Para que exista el proceso sancionatorio administrativo es necesario que anteceda una infracción, entendida la misma como una especie de acto antijurídico. La infracción está tipificada en una norma de rango legal y se señala igualmente la pertinencia de iniciar un proceso que procure devolver las cosas al estado inicial.¹²⁶ Usualmente los procesos sancionatorios administrativos terminan con la privación de un bien o un derecho, la imposición de una obligación de pago de una multa o incluso privación de la libertad del infractor.

En ese sentido, hace falta determinar puntualmente, quien entablaría el proceso en cuestión; los Convenios de Ginebra, hacen énfasis en el papel que tiene la Sociedad Nacional en la colaboración con el Estado para lograr el efectivo cumplimiento de las normas de Derecho Internacional Humanitario. Por ésta razón, en éste procedimiento administrativo, de tipo sancionatorio, que requiere consolidarse, la Cruz Roja tiene un papel vital al ser quien identifica a los violadores de las normas relacionadas al emblema.

Se mencionó anteriormente que en la Ley existente se han propuesto tres actores gubernamentales involucrados; por una situación de especialidad correspondería al Ministerio de Defensa Nacional ser la entidad que conozca el proceso sancionatorio que se propone pero considero que en realidad debería ser llevado a cabo ante la máxima autoridad del Ministerio de Salud Pública, quien cuenta con una estructura administrativa interna para llevar a cabo procedimientos sancionatorios respaldado por la normativa contenida en la Ley Orgánica de Salud Pública¹²⁷ y su Reglamento y tiene los elementos legales y administrativos para llevar a cabo procedimientos sancionatorios en contra de particulares, quienes son los principales violadores de las normas relacionadas con el emblema en tiempos de paz. En el caso del Instituto Ecuatoriano de Propiedad Intelectual, su competencia queda para aplicar las normas ya existentes respecto de los daños que puede causar una violación al emblema a la Marca Registrada.

¹²⁶ BORJA y BORJA, Ramiro. "Teoría General del Derecho Administrativo" PUDELECO Editores S.A. 1995. Quito

¹²⁷ La Ley Orgánica de Salud Pública, publicada en el Registro Oficial Suplemento 423 de 22 de Diciembre de 2006 contiene en su Libro VI la determinación de la jurisdicción y competencia administrativa en materia de salud (Art. 216) y desarrolla una estructura administrativa para sancionar a quienes violenten las normas allí contenidas. Esto facilitaría la aplicación de un procedimiento sancionatorio en vista de que existe una estructura previamente creada para imponer sanciones.

Así, el proceso estaría encaminado a que por pedido de la Cruz Roja Ecuatoriana, se iniciará un proceso sancionatorio en contra de un administrado sin el derecho ni la autorización correspondiente de utilizar el emblema en sus bienes, personal, vehículos o productos. El proceso debe ser llevado a cabo por el Ministerio de Salud Pública a través de los elementos pertinentes dentro de su estructura administrativa con el objeto de sancionar la violación a la ley.

Considerando que en la práctica, las violaciones más comunes se registran al utilizar la Cruz Roja sobre fondo blanco en rótulos de negocios relacionados con la salud humana y animal, las sanciones deben estar encaminadas a detener el uso no autorizado del emblema. La imposición de sanciones pecuniarias resulta efectiva como una primera medida y la confiscación o destrucción de los bienes que porten el emblema sin autorización son también opciones que pueden ordenarse. Se debe considerar que la Ley Orgánica de Salud, publicada en el Registro Oficial Suplemento de 22 de Diciembre de 2006, prevé en su artículo 240 sanciones varias entre las que se encuentra la multa y el decomiso, las multas previstas van de 1 a 20 salarios básicos unificados.

La idea de crear éste nuevo recurso o herramienta administrativa, es lograr que de un forma rápida y eficaz se pueda reducir los abusos al emblema en tiempos de paz, por lo que no es deseable que el procedimiento se vuelva complejo o demoroso y que esto no signifique el menoscabo del debido proceso del administrado.

4.3.2. Cuadro Comparativo entre la Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la Cruz Roja, de la Media Luna Roja y del Cristal Rojo y la Ley sobre el Uso y Protección del Emblema de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja:

El siguiente cuadro comparativo muestra los puntos débiles de la norma ecuatoriana respecto de la propuesta de la Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la Cruz Roja, de la Media Luna Roja y del Cristal Rojo y que nos permitirá determinar que reformas se requieren para que pueda respetarse los principios y disposiciones explicados a lo largo del presente estudio:

PARÁMETRO ESTABLECIDO EN LA LEY TIPO	LEY ECUATORIANA	CUMPLIMIENTO
	<i>“La presente Ley tiene por objeto proteger</i>	

Señalamiento específico del Objeto a proteger	<i>los emblemas de la Cruz Roja y Media Luna Roja sobre fondo blanco, sus denominaciones, las señales distintivas para la identificación de los medios de transporte y las unidades de salud</i> (ART. 1)	TOTAL
Definición de Uso Protector	<i>“En tiempo de conflicto armado, el emblema utilizado a título protector, es la manifestación visible de la protección al personal, bienes, medios de transporte y unidades de salud”</i> (ART. 2)	TOTAL
Determinación de dimensiones del emblema a título protector	<i>“Su emblema tendrá las mayores dimensiones posibles y sólo llevará la cruz roja sobre fondo blanco, según lo establecen los cuatro Convenios de Ginebra de 1949, sus Protocolos Adicionales, la presente Ley, el estatuto y reglamentos”</i> (ART. 2)	TOTAL
Definición de Uso indicativo	<i>“El emblema utilizado a título indicativo, determina que una persona o un bien tienen un vínculo con una institución de la Cruz Roja o Media Luna Roja”</i> (ART. 2)	TOTAL
Determinación de dimensiones del emblema a título indicativo	<i>“El emblema será de dimensiones relativamente pequeñas y estará acompañado de la leyenda indicativa del componente del Movimiento Internacional al que pertenece la persona o el bien que lo enarbola, de acuerdo con lo establecido en su estatuto y reglamentos”</i> (ART. 2)	TOTAL
Utilización por parte del servicio sanitario de las fuerzas armadas	<i>“El servicio de salud de las Fuerzas Armadas, utilizará tanto en tiempo de paz como en tiempo de conflicto armado, el emblema de la Cruz Roja, con el fin de identificar su personal, medios de</i>	TOTAL

en su uso protector	<i>transporte terrestres, aéreos, acuáticos y unidades de salud” (ART. 2)</i>	
Utilización por parte de hospitales y demás unidades sanitarias civiles en su uso protector	<i>“En tiempo de conflicto armado, el personal civil, los medios de transporte y unidades de salud, reconocidos legalmente por el Ministerio de Salud Pública, destinados exclusivamente a la asistencia y transporte de heridos, enfermos, náufragos, se identificarán mediante el emblema a título protector, con la autorización de la Cruz Roja Ecuatoriana” (ART. 4)</i>	TOTAL
Uso Protector Utilización por parte de la Sociedad Nacional	<i>“En caso de conflicto armado, la Cruz Roja Ecuatoriana, utilizará el emblema a título protector, el mismo que será portado por su personal y unidades de salud, de conformidad con lo estipulado en los cuatro Convenios de Ginebra” (ART. 5)</i>	TOTAL
Utilización por parte de la Sociedad Nacional en su uso indicativo	<i>“La Cruz Roja Ecuatoriana, está facultada a utilizar el emblema a título indicativo, para identificar que una persona o un bien, así como los diferentes programas y actividades poseen un vínculo con la Institución.” (ART. 6)</i>	TOTAL
Establecimiento de los parámetros para uso indicativo por parte de la Sociedad Nacional	<i>“El emblema será de dimensiones pequeñas y se regirá por las normas establecidas en el reglamento sobre el uso del emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por las Sociedades Nacionales, aprobado por la XX Conferencia Internacional de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja y sus modificaciones ulteriores, al igual que por la legislación nacional, el</i>	TOTAL

	<i>estatuto y reglamentos de la Cruz Roja Ecuatoriana</i> (ART. 6)	
Utilización por parte de los organismos internacionales del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y de La Media Luna	<i>“El Comité Internacional de la Cruz Roja y la Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, podrán utilizar el emblema en cualquier tiempo y circunstancia”</i> (ART. 7)	TOTAL
Establecimiento de Autoridad Nacional Competente para el control	<i>“Los Ministerios de Salud Pública y de Defensa Nacional, velarán, por el respeto de las normas relativas al uso del emblema”</i> (ART. 9)	TOTAL
Cometido de la Sociedad Nacional	<i>“La Cruz Roja Ecuatoriana y el Instituto Ecuatoriano de Propiedad Intelectual, colaborarán con las autoridades para prevenir el uso indebido de los emblemas y denominaciones de la Cruz Roja y Media Luna Roja”</i> (ART. 9)	TOTAL
Tipificación del Abuso del emblema	<i>“El uso indebido del emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja, de las palabras "cruz roja" y "media luna roja", de una señal o de cualquier otro signo distintivo o denominación que, constituya una imitación o copia y que se pueda prestar a confusión, sea cual fuere la finalidad de dicho uso, así como la violación de cualquiera de los derechos sobre el emblema”</i> (ART. 10)	PARCIAL (Mencionar que el uso indebido dará a lugar a sanciones no tiene la fuerza de una prohibición expresa)
Sanción por Abuso del emblema (Pecuniaria o	<i>“Dará lugar al ejercicio de acciones administrativas y civiles conforme a la Ley de Propiedad Intelectual; sin perjuicio de las</i>	PARCIAL (A pesar de que prevé el inicio de

Privativa de Libertad)	<i>acciones penales a que hubiere lugar, si el hecho estuviese tipificado como delito"</i> (ART. 10)	acciones legales, no se establece el mecanismo ni la sanción a recibir
Abuso del emblema a título protector en tiempo de guerra		NO CUMPLE (Aunque no se encuentra en ésta norma, si está tipificado en el Código Penal como artículo innumerado (602.61)
Abuso de la cruz blanca sobre fondo rojo		NO CUMPLE
Medidas provisionales com o embargo o destrucción de bienes para detener el abuso		NO CUMPLE
Registro de asociaciones, de razones comerciales y de marcas	<i>"Queda expresamente prohibido el registro de asociaciones, razones comerciales, registro de una marca de fábrica o de comercio, de patentes, de lemas comerciales, de dibujos y modelos industriales, en los que figure el emblema de la Cruz Roja o de la denominación "cruz roja" o "media luna roja" (ART. 9)</i>	TOTAL

A partir del cuadro ésta comparación, se propone realizar una reforma que llene los vacíos.

4.3.3. Reforma:

La reforma tendría las siguientes partes:

Se modifica el artículo 10 de la siguiente forma:

Se elimina las palabras “*El uso indebido*” colocan las palabras **Queda expresamente prohibido el uso no autorizado o indebido por parte de particulares** previo al texto:

“...del emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja, de las palabras "cruz roja" y "media luna roja", de una señal o de cualquier otro signo distintivo o denominación que, constituya una imitación o copia y que se pueda prestar a confusión, sea cual fuere la finalidad de dicho uso, así como la violación de cualquiera de los derechos sobre el emblema.”

El texto que continúa: “*dará lugar al ejercicio de acciones administrativas y civiles conforme a la Ley de Propiedad Intelectual; sin perjuicio de las acciones penales a que hubiere lugar, si el hecho estuviese tipificado como delito.*” será reemplazado por el siguiente:

Quienes incurrieren en una violación a lo mencionado en éste artículo serán sancionados de la forma prevista en la presente Ley.

Se incluiría los siguientes artículos después del Artículo 10:

Art. .- Se prevé un procedimiento administrativo especial de tipo sancionatorio que podrá ser solicitado por la Cruz Roja Ecuatoriana a través de su máxima autoridad provincial, en contra de cualquier persona natural o jurídica que se encuentre utilizando el Emblema de la Cruz Roja sobre fondo blanco, la denominación “Cruz Roja”, sus signos distintivos o cualquier tipo de imitación que pueda generar confusión en su uniforme, bienes, rótulos, vehículos, productos o cualquier otro objeto susceptible de generar un vínculo relacionable con la Sociedad Nacional.

Art .- El procedimiento será iniciado a través de una petición escrita y fundamentada ante la máxima autoridad provincial del Ministerio de Salud Pública correspondiente al lugar de la infracción, quien en un plazo no mayor a 30 días determinará si existe el uso no autorizado del emblema.

El procedimiento se ajustará en lo pertinente a los principios y disposiciones contenidas en la Ley Orgánica de Salud Pública respecto de la Jurisdicción, competencia, procedimiento, sanciones y definiciones, desarrolladas en el Libro VI de la mencionada norma. Subsidiariamente se atenderá a lo dispuesto en el Estatuto del Régimen Jurídico Administrativo de la Función Ejecutiva.

Art.- En el caso de probarse la violación se procederá inmediatamente al establecimiento de una sanción pecuniaria de 5 Salarios Básicos Unificados y se dispondrá el plazo de 3 días hábiles para que el propietario de los bienes en cuestión, pueda retirar el emblema de los mismos. Si no se cumple con el mencionado plazo, se procederá al inmediato decomiso de los bienes en cuestión.

Art.- En lo posterior, para que una persona natural o jurídica pueda utilizar el emblema, requerirá de una autorización expresa y escrita emitida por la máxima autoridad de la Cruz Roja Ecuatoriana, ajustándose siempre a las disposiciones contenidas en ésta Ley y en el Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales.

Se agregan los siguientes artículos antes de las disposiciones generales:

Art.- En cumplimiento con lo señalado en el I Convenio de Ginebra de 12 de Agosto de 1989, dada la confusión a que pueden dar lugar la bandera de Suiza y el emblema de la cruz roja, el uso de la cruz blanca sobre fondo rojo, así como cualquier otro signo que sea una imitación, también está prohibido en cualquier tiempo

Art.- Se prohíbe la utilización de los emblemas reconocidos en los Convenios de Ginebra de 12 de Agosto de 1949 y sus Protocolos Adicionales por parte del Estado con fines de señalización vial y señalética general, respetando las excepciones previstas en las mencionadas normas.

Con éste texto incluido en la norma se logra resolver la problemática planteada a lo largo de éste estudio ya que se establece un mecanismo concreto, un procedimiento específico y una sanción real, que en la práctica logrará terminar con el uso no autorizado, abusivo o indebido del emblema en tiempos de paz, en nuestro país.

CONCLUSIONES

- El emblema contenido en los Convenios de Ginebra cumple una función trascendente para el Derecho Internacional Humanitario, es un medio capaz de facilitar el objetivo mismo de las normas humanitarias, poner límites a las actuaciones de las personas y Estados frente contexto de guerra; es además, un signo capaz de generar derechos y obligaciones respecto de las personas que lo portan y los objetos que lo contienen, creando una situación jurídica de protección y exclusividad.
- Desde la aparición del emblema, se ha evidenciado su importancia para identificar y proteger personas y objetos; por años los Estados Parte realizaron grupos de trabajo y posteriores discusiones diplomáticas para encontrar una solución duradera a la problemática del emblema único, considerando que existe un fuerte vínculo entre éste y las sociedades nacionales y que se encuentra ya arraigado en la conciencia colectiva. La solución propuesta y vigente fue la aparición de un nuevo emblema que carecía de connotaciones históricas, políticas y religiosas reconocido en un instrumento jurídico internacional.
- Los Convenios de Ginebra y sus Protocolos Adicionales son un elemento fundamental entre las fuentes del Derecho Internacional Humanitario, el cuál por regla general es aplicable únicamente ante una situación de conflicto armado, pero en materia de uso del emblema poseen importantes disposiciones que inspiran las regulaciones aquí presentadas ya que excepcionalmente se refieren a situaciones que se ajustan a un contexto alejado de las hostilidades.
- El emblema resume su importancia en su finalidad de protección, cuando al señalar al personal y los bienes sanitarios y religiosos, estos deben de ser respetados y protegidos durante los conflictos armados, y su finalidad indicativa para probar el vínculo entre personas o bienes y el Movimiento Internacional de la Cruz Roja. El uso del emblema en cualquiera de sus dos opciones está limitado taxativamente a categorías especiales de personas y bienes para evitar el abuso por parte de quienes sin tener derecho se aprovechan de la manifestación visible de la protección que el derecho internacional humanitario le confiere o fingiendo relación con el Movimiento.

- El emblema cuenta con un reconocimiento universal como símbolos de protección y de neutralidad en situaciones de conflicto por lo que resulta fundamental que su uso no sea indiscriminado en tiempos de paz, salvaguardando la garantía de que si existe vínculo con el emblema en tiempos de paz, se actuará bajo principios humanitarios en caso de que se presentare un conflicto. Ésta intención debe ser concretada con mecanismos jurídicos para proteger al emblema en tiempos de paz, que por razones prácticas requieren de un fuerte compromiso ya no de la comunidad internacional sino directamente de las políticas de cada Estado y su nivel de compromiso.
- Actualmente, existen muchos estados que no han vivido o dejaron de vivir hace mucho un conflicto armado de cualquier tipo y en los que el emblema, por el trabajo realizado por las Sociedades Nacionales respectivas, se relacionó con atención pre hospitalaria, servicios de primeros auxilios o comercio de fármacos. La consecuencia es que en el imaginario popular se pierde el principal significado del emblema y su importancia como herramienta de protección. De ahí viene la necesidad que los Estados trabajen coordinadamente con los componentes del Movimiento Internacional de la Cruz Roja en la protección del emblema.
- La importancia que han ido cobrando las Sociedades Nacionales como instituciones humanitarias en los diferentes Estados, especialmente en aquellos en los que no existe un conflicto armado, ha evidenciado la necesidad de normar la utilización del emblema. Aunque la inicial finalidad por la que se protege el emblema en los Convenios podría no suceder en ciertos contextos, las actividades de las Sociedades Nacionales no dejan de apuntar a la cuestión humanitaria y deben involucrarse en la sociedad por lo que se generan alianzas, espacios y oportunidades en donde el emblema juega un papel fundamental; por esto se ha establecido un margen de posibilidad en su uso siempre y cuando se avenga en todas las circunstancias posibles a lo dictaminado en los Principios Fundamentales del Movimiento.
- Los Estados tienen la posibilidad de afectar positiva y negativamente ante la problemática del emblema: por su naturaleza reguladora, podría generar normas que entren en conflicto con lo señalado en los Convenios, como en el caso de la señalización vial, que como se analizó, a nivel internacional si genera una contradicción, y en el sentido positivo al incluir en su legislación mecanismos prácticos para sancionar el uso no autorizado del emblema.

- El Comité Internacional de la Cruz Roja ha trabajado inmensamente a nivel diplomático y académico para brindar herramientas que puedan ser útiles a los estados en su intención de comprometerlos a tomar una postura más activa respecto de las violaciones que ocurren continuamente al emblema en sus territorios. Existen dos iniciativas muy importantes con alcances en aspectos diferentes, la primera fue la aprobación del Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por las Sociedades Nacionales que aporta importantes directrices exclusivamente a las Sociedades Nacionales en su manejo del emblema, y por otro lado está la Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la Cruz Roja, de la Media Luna Roja y del Cristal Rojo, cuyas disposiciones contienen los elementos mínimos que deben considerarse al momento de elaborar una norma propia para regular el asunto del emblema.
- El Ecuador cuenta en su ordenamiento jurídico disposiciones relativas al uso del emblema y que en cierta medida cumplen con los parámetros establecidos en las normas internacionales, su debilidad se encuentra en la ausencia de una disposición clara que permita hacer efectiva una sanción a quienes utilicen el emblema indebidamente o sin autorización.
- La propuesta de reforma aquí presentada, subsana las limitaciones que contenían las normas ecuatorianas pertinentes, utilizando como recurso estructuras ya existentes para sancionar violaciones de particulares y que acorde a las disposiciones internacionales viabiliza el respeto al emblema. Si la reforma llegase a realizarse por el órgano legislativo competente, significaría para la Cruz Roja Ecuatoriana el mecanismo definitivo para controlar el uso indebido del emblema en nuestro país.
- La existencia de un recurso viable y concreto podría desincentivar incluso el uso del emblema para otros fines ya que en la práctica, su utilización se debe a desconocimiento más que a mala fe o interés de aprovecharse ilegítimamente con su uso. La Cruz Roja Ecuatoriana, siendo consecuente con los Principios Fundamentales, podría realizar un acercamiento previo con los violadores para evitar un proceso sancionador pero con resultados mucho más fructíferos que los que ha tenido hasta el momento con la ley tal y como está.

BIBLIOGRAFÍA

Legislación Internacional:

- Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña, 1949
- Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos, los enfermos y los náufragos de las fuerzas armadas en el mar, 1949
- Convenio de Ginebra relativo al trato debido a los prisioneros de guerra, 1949
- Convenio de Ginebra relativo a la protección debida a las personas civiles en tiempo de guerra, 1949
- Protocolo I adicional a los Convenios de Ginebra de 1949 relativo a la protección de las víctimas de los conflictos armados internacionales, 1977
- Protocolo II adicional a los Convenios de Ginebra de 1949 relativo a la protección de las víctimas de los conflictos armados sin carácter internacional, 1977
- Protocolo III adicional a los Convenios de Ginebra de 1949 relativo a la aprobación de un signo distintivo adicional, 2005
- La Convención de las Naciones Unidas sobre la Señalización Vial fue firmada en Viena el 8 de Noviembre de 1968
- Decisión 486 de la Comunidad Andina de Naciones: Régimen Común sobre Propiedad Industrial
- Documento de Montreux sobre las obligaciones jurídicas internacionales pertinentes y las buenas prácticas de los Estados en lo que respecta a las operaciones de las empresas militares y de seguridad privadas durante los conflictos armados de 17 de septiembre de 2008.

Legislación Interna:

- Ley sobre el Uso y Protección del Emblema de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja publicada en el Registro Oficial Nro. 166 de 10 de Septiembre de 2007.
- Ley de Propiedad Intelectual publicada en el Registro Oficial Suplemento Nro. 426 de 28 de Septiembre de 2006.
- La Ley Orgánica de Salud Pública, publicada en el Registro Oficial Suplemento 423 de 22 de Diciembre de 2006
- Ley Reformativa al Código Penal para la tipificación de los delitos cometidos en el Servicio Militar y Policial, publicada en el Registro Oficial Suplemento 196 de 19 de mayo 2010
- Estatuto Régimen Jurídico Administrativo de la Función Ejecutiva publicado en el Registro Oficial Nro. 536 de 18 de Marzo de 2002.
- Reglamento del Emblema y Palabras Cruz Roja en Ecuador, Acuerdo Ministerial 362 publicado en el Registro Oficial Nro. 93 de 3 de Julio de 1973.

- El Código de la Salud, fue publicado en el Registro Oficial Nro. 158 del 8 de Febrero de 1971 y derogado por la Ley No. 67, publicada en Registro Oficial Suplemento 423 de 22 de Diciembre del 2006.

Documentos Legales del Movimiento Internacional de la Cruz Roja:

- Ley tipo relativa al uso y a la protección del emblema de la Cruz Roja, de la Media Luna Roja y del Cristal Rojo
- Reglamento sobre el uso del Emblema de la Cruz Roja o de la Media Luna Roja por la Sociedades Nacionales
- Estatutos del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, Aprobados por la XXV Conferencia Internacional de la Cruz Roja en Ginebra el mes de octubre de 1986, modificados en 1995 y en 2006

Textos:

- ÁVILA Ramiro, VALENCIA José, "Ecuador y el Derecho Internacional Humanitario", 2da Edición, Comité Internacional de la Cruz Roja, Quito, Ecuador, 2006.
- BORJA y BORJA, Ramiro. "Teoría General del Derecho Administrativo" PUDELECO Editores S.A. 1995. Quito
- BOURGERIE, Raymond, "Magenta et Solferino: 1859. Napoleon III et le rêve italien", Editorial Económica, 1ra edición, París – Francia, 1999
- BUGNION, Francois, "Cruz Roja, Media Luna Roja, Cristal Rojo", Comité Internacional de la Cruz Roja, Ginebra – Suiza, 2007
- DUNANT, Henry, "Un Souvenir de Solferino", Imprimerie Jules Guillaume Fick, Ginebra – Suiza, 1862.
- GARCÍA DE ENTERRÍA, Eduardo. "Curso de Derecho Administrativo I". Duodécima Edición. Thomson Civitas. 2004 Pág. 549
- KALSHOVEN Frits, ZEGVELD Liesbeth, "Restricciones en la Conducción de la Guerra", Comité Internacional de la Cruz Roja, Ginebra - Suiza, 2001
- QUÉGUINER, Jean-Francois, "Comentario del Protocolo adicional a los Convenios de Ginebra del 12 de agosto de 1949 relativo a la aprobación de un signo distintivo adicional (Protocolo III)", Comité Internacional de la Cruz Roja, 2007
- SALMÓN, Elizabeth, "Introducción al Derecho Internacional Humanitario", Comité Internacional de la Cruz Roja, Fondo Editorial PUCP, Lima - Perú, 2004

Textos Digitales:

- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Estudio sobre el uso del emblema. Cuestiones operaciones, comerciales y no operaciones* [en línea]. Suiza, 2012. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/p4057.pdf>

- Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *Cruz Roja, Media Luna Roja, Cristal Rojo. Pautas para el diseño de los emblemas* [en línea]. Suiza, Junio 2006. Disponible en web: <http://www.eird.org/ifrc-toolkit/guias/emblemas.pdf>
- Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *Resoluciones del Consejo de Delegados, Seúl 2005*. [en línea]. Suiza, 2006. Disponible en web: http://www.icrc.org/spa/assets/files/other/cod-resolutions_2005_sp.pdf
- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Manual de Difusión de Doctrina y DIH* [en línea]. Disponible en web: http://issuu.com/cruzrojaecuatorial/docs/manual_de_difusion_de_doctrina_y_dih
- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Delegación en Colombia 150 años de acción humanitaria: distintas guerras, incontables víctimas, una presencia histórica* [en línea]. Colombia, Abril 2013. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/t0077-colombia-150-years.pdf>
- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Red Cross Magazine, Número 1, 2013* [en línea]. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/assets/files/publications/1136-red-cross-magazine-spa-1-2013.pdf>

Artículos Digitales:

- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Henry Dunant (1828-1910)* [en línea]. Suiza, 06-04-98. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/57jnvq.htm>
- Manuel P. Villatoro. *Solferino, la cruenta batalla en la que nació la Cruz Roja*. [en línea]. España, 25-06-12. Disponible en web: <http://www.abc.es/archivo/20130625/abci-cruz-roja-solferino-201306241515.html>
- Andrea Tognina. *Solferino o el sangriento nacimiento de una nación*. [en línea]. Suiza, 24-06-09. Disponible en web: http://www.swissinfo.ch/spa/Especiales/De_Solferino_a_la_Cruz_Roja/A_fondo/_Solferino_o_el_sangriento_nacimiento_de_una_nacion.html?cid=803362
- Comité Internacional de la Cruz Roja. *El primer Premio Nobel de la paz (1901) - Las candidaturas de Henry Dunant, de Gustave Moynier y del Comité Internacional de la Cruz Roja*. [en línea]. Suiza, 30-06-01. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/5tdptf.htm>
- Williams Nathan. *Caduceus - The Symbol of Medicine?* [en línea]. Estados Unidos, 12-07-08. Disponible en web: <http://www.drssick.com/Medical/Articles/Caduceus.html>
- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Los tratados de DIH y el DIH consuetudinario* [en línea]. Suiza, 29-10-10. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/war-and-law/treaties-customary-law/overview-treaties-and-customary-law.htm>
- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Historia de los emblemas* [en línea]. Suiza, 05-10-09. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/emblem-history.htm>

- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Convenio de Ginebra del 22 de agosto de 1864 para el mejoramiento de la suerte de los militares heridos en los ejércitos en campaña* [en línea]. Suiza. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/treaty/treaty-1864-geneva-convention-1.htm>
- Javier Martín Arias. *Símbolos oficiales de la Cruz Roja* [en línea]. 05-03-12. Disponible en web: <http://ciav-uoc2012.blogspot.com/2012/03/simbolos-oficiales-de-la-cruz-roja.html>
- Federación Internacional de Sociedades de la Cruz Roja y la Media Luna Roja. *Consecuencias para Sociedades Nacionales, el CICR y la Federación Internacional* [en línea]. Suiza. Disponible en web: <http://www.ifrc.org/es/nuestra-vision-nuestra-mision/movimiento/emblems/consecuencias/>
- Philip Spoerri. *Los Convenios de Ginebra de 1949: orígenes y pertinencia actual* [en línea]. Suiza. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/statement/geneva-conventions-statement-120809.htm>
- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Nómina de Estados Partes en los principales tratados relevantes para el DIH: Protección de las víctimas de los conflictos armados - Corte Penal Internacional - Protección de los Bienes Culturales en caso de conflicto armado - Medio Ambiente - Armas*. [en línea] 20 – 08 – 12. Suiza. Disponible en web: http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/party_main_treaties.htm
- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Protocolos adicionales I y II de los Convenios de Ginebra* [en línea]. Suiza, 01-01-09. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/additional-protocols-1977.htm>
- Magen David Adom [en línea]. 05-03-12. Disponible en web: <http://www.esacademic.com/dic.nsf/760904>
- Comité Internacional de la Cruz Roja. *Estatutos del Movimiento Internacional de la Cruz Roja y de la Media Luna Roja, Aprobados por la XXV Conferencia Internacional de la Cruz Roja en Ginebra el mes de octubre de 1986, modificados en 1995 y en 2006*. [en línea]. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/statutes-movement-220506.htm>
- Michael A Meyer. *Protección de los emblemas en tiempo de paz: La experiencia de la Cruz Roja Británica* [en línea]. Suiza. Disponible en web: <http://www.icrc.org/spa/resources/documents/misc/5tdlzn.htm>
- Cruz Roja Ecuatoriana. *Quiénes Somos* [en línea]. Ecuador, 2010. Disponible en web: http://www.cruzroja.org.ec/plantilla_texto.php?id_submenu1=2&id_menu=2
- Junta Provincial del Guayas de la Cruz Roja Ecuatoriana. *Historia de la Cruz Roja en el Ecuador* [en línea]. Ecuador, 2013. Disponible en web: <http://cruzrojaguayas.org/conocenos/historia/la-cruz-roja-en-ecuador.html?showall=1>

PONTIFICIA UNIVERSIDAD CATÓLICA DEL ECUADOR

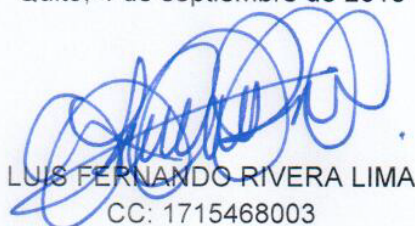
DECLARACIÓN y AUTORIZACIÓN

Yo, Luis Fernando Rivera Lima, C.I. 1715468003 autor del trabajo de graduación intitulado **REFORMA A LA “LEY SOBRE EL USO Y PROTECCIÓN AL EMBLEMA DE LA CRUZ ROJA Y LA MEDIA LUNA ROJA” CON LA INCLUSIÓN DE UN RECURSO ADMINISTRATIVO PARA EFECTIVIZAR LO DISPUESTO EN LOS CONVENIOS DE GINEBRA DE 12 DE AGOSTO DE 1949 SOBRE EL MAL USO DEL EMBLEMA EN TIEMPOS DE PAZ**, previa a la obtención del grado académico de LICENCIADO EN CIENCIAS JURÍDICAS en la Facultad de JURISPRUDENCIA:

1.- Declaro tener pleno conocimiento de la obligación que tiene la Pontificia Universidad Católica del Ecuador, de conformidad con el artículo 144 de la Ley Orgánica de Educación Superior, de entregar a la SENESCYT en formato digital una copia del referido trabajo de graduación para que sea integrado al Sistema Nacional de Información de la Educación Superior para su difusión pública respetando los derechos de autor.

2.- Autorizo a la Pontificia Universidad Católica del Ecuador a difundir a través del sitio web de la Biblioteca de la PUCE el referido trabajo de graduación, respetando las políticas de propiedad intelectual de la Universidad.

Quito, 4 de septiembre de 2013



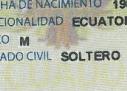


LUIS FERNANDO RIVERA LIMA
CC: 1715468003

REPÚBLICA DEL ECUADOR
DIRECCIÓN GENERAL DE REGISTRO CIVIL
IDENTIFICACIÓN Y CEDULACIÓN

CÉDULA DE
CIUDADANÍA
RIVERA LIMA
LUIS FERNANDO
LUGAR DE NACIMIENTO
PICHINCHA
QUITO
CHAUPICRUZ
FECHA DE NACIMIENTO 1989-08-04
NACIONALIDAD ECUATORIANA
SEXO M
ESTADO CIVIL SOLTERO

No. 171546800-3

INSTRUCCIÓN SUPERIOR
PROFESIÓN / OCUPACIÓN ESTUDIANTE

E333318212

APELLIDOS Y NOMBRES DEL PADRE
RIVERA EDUARDO FABIAN
APELLIDOS Y NOMBRES DE LA MADRE
LIMA ANGELICA MARIA
LUGAR Y FECHA DE EXPEDICIÓN
QUITO
2012-08-02
FECHA DE EXPIRACIÓN
2022-08-02





DIRECTOR GENERAL
FIRMA DEL CEDULADO



REPÚBLICA DEL ECUADOR
CONSEJO NACIONAL ELECTORAL
CERTIFICADO DE VOTACIÓN
ELECCIONES GENERALES 17-FEB-2013

009
009 - 0109
NÚMERO DE CERTIFICADO
RIVERA LIMA LUIS FERNANDO
CÉDULA
1715468003

PICHINCHA
PROVINCIA
QUITO
CANTÓN

CIRCUNSCRIPCIÓN
PONCEANO
PARROCIA
1
PONCEANO
ZONA

1.) PRESIDENTA/E DE LA JUNTA



